

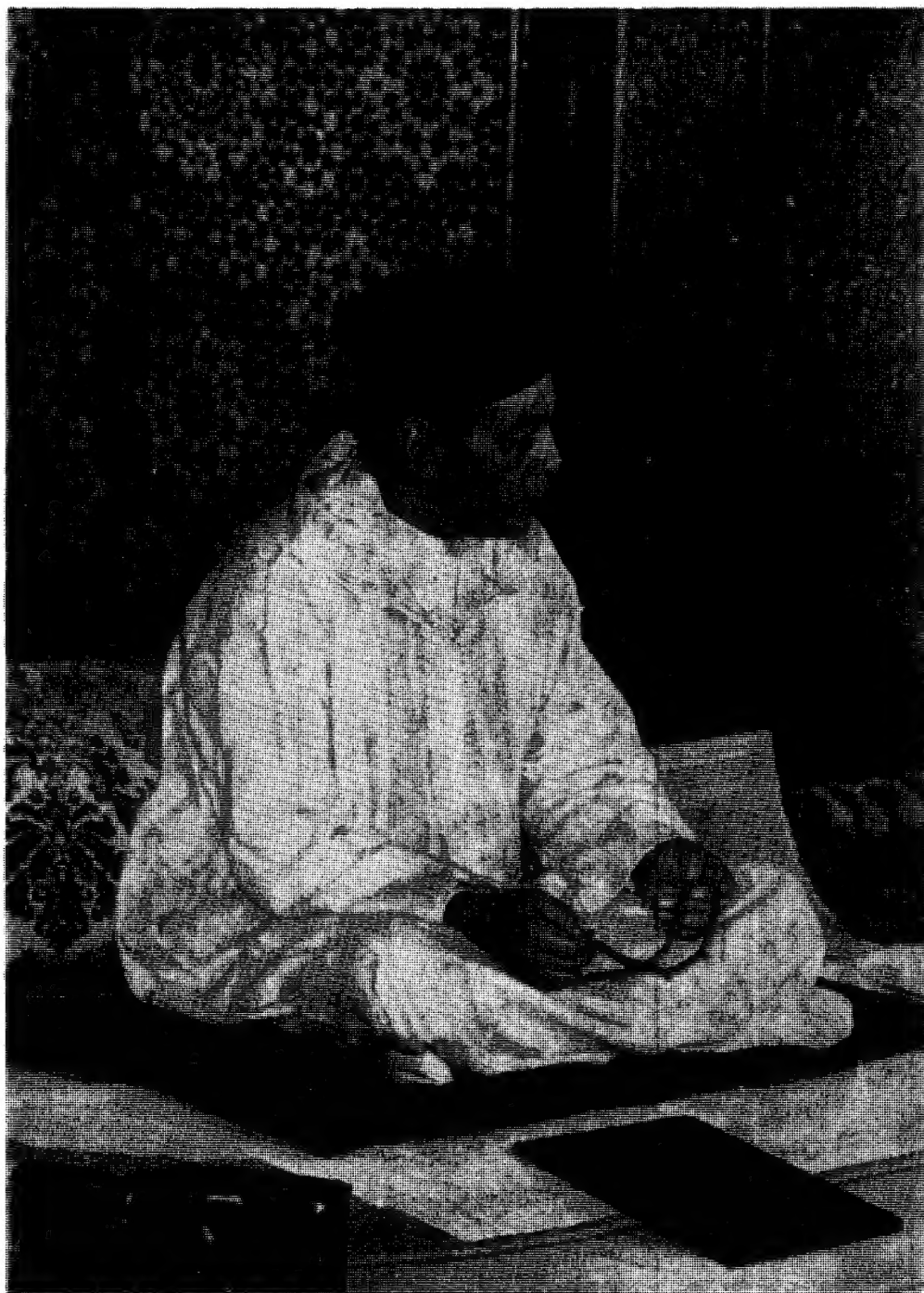
المملكة المغربية  
وزارة الأوقاف والشؤون الإسلامية

# ندوة الإمام مالك

إمام دار الهجرة


الجزء الثالث












«... نريد مغربا في أخلاقه  
وفي تصرفاته جسدا واحدا موحدًا  
تجمعه اللغة والدين ووحدة المذهب،  
فديننا القرآن والإسلام ولغتنا لغة  
القرآن ومذهبنا مذهب الإمام مالك،  
ولم يقدم أجدادنا رحمة الله عليهم  
على التشبث بمذهب واحد عبثًا أو  
رغبة في انتحال المذهب المالكي، بل  
اعتبروا أن وحدة المذهب كذلك من  
مكونات وحدة الأسرة...»

من خطاب صاحب الجلالة الحسن الثاني نصره  
الله في دورة مجلس النواب لشهر أكتوبر 1970.





# البحوث



## **الاستاذ محمد يسف**

محرر على الاجازة فى الحقوق وعلى الاجازة من القرويين ، وعلى  
شهادة دبلوم الدراسات العليا وعلوم الحديث ، ومتخصص فى السيرة  
النبوية .

( المملكة المغربية )



## عبد الملك بن حبيب السلمي رائد اندلس المالكية بالاندلس للاستاذ : محمد يوسف

الحمد لله رب العالمين وصلى الله على سيدنا محمد أشرف المرسلين  
وعلى آله وصحبه أجمعين .

مذهب مالك وانتشاره بالاندلس

### تمهيد :

يرجع ظهور مذهب الامام مالك بالاندلس الى الربع الاخير من القرن  
اثناني الهجرة ، مع بداية دولة بنى أمية فى الاندلس ، وعلى عهد الامير  
هشام بن عبد الرحمان الداخل ، وذلك فى عشرة السبعين ومائة .  
وكان اهل الاندلس ، قبل دخول المالكية ، على مذهب الامام  
الاوزاعي : امام الشام .

قال القاضي عياض : «وما اهل الاندلس فكان رأيهم منذ فتحت  
على رأى الاوزاعي الى أن رحل الى مالك زياد بن عبد الرحمان ، وقرعوس  
ابن العباس ، والغاز بن قيس ، ومن بعدهم ، فجاءوا بعلمه ، وأبانوا  
للناس فضله ، واقتداء الأئمة به ، فعرف حقه ، ودرس مذهبه ، الى أن  
أخذ أمير الاندلس اذ ذاك ، هشام بن عبد الرحمان بن معاوية بن هشام  
ابن عبد الملك بن مروان الناس جميعا بالتزام مذهب مالك ، وصاير القضاء  
والفتيا عليه ، وذلك فى عشر السبعين ومائة من الهجرة ، فى حياة مالك

رحمه الله تعالى ، وشيخ المفتين حينئذ صعصعة بن سلام ، أمام الازاعية وراويتهم فالتزم الناس بها من يومئذ هذا المذهب وحموه بالسيف عن غيرهم جملة .

وإدخل بها قوم من الرحالين والغرباء شيئا من مذهب الشافعيين وأبى حنيفة وأحمد ودأود فلم يتمكنوا من نشره ، فمات بموتهم ، على ذلك مضى أمر الاندلس إلى وقتنا هذا» (1) .

ويستفاد من نص القاضي عياض أن الأمير هشام بن عبد الرحمان حمل الناس على اتباع مذهب مالك حملا ، وحولهم عن الازاعية إلى المالكية قسرا « وهو ما يفيد أيضا نقل المقرئ عن الحافظ أبي محمد ابن حزم الظاهري في سبب انتشار مذهب مالك بالاندلس قال : « مذهب ابن انتشرا بالرياسة والسياسة : مذهب أبى حنيفة ، فانه لما ولى القضاء أبو يوسف ، كانت القضية من قبله من أقصى المشرق إلى أقصى عمل إفريقية فكان لا يولى إلا أصحابه ، والمتسبين لمذهبهم ومذهب مالك عندنا بالاندلس ، فان يحيى بن يحيى ، كان مكينا عند السلطان ، مقبولا في القضاء ، وكان لا يلى قاض في أقطار الاندلس إلا بمشورته واختياره ، ولا يشير إلا بأصحابه ، ومن كان على مذهبهم ، والناس سراع إلى الدنيا ، فاقبلوا على ما يرجون بلوغ أغراضهم به ، علن أن يحيى لم يل قضاء قط ، ولا أجاب إليه ، وكان ذلك زائدا في جلالته عندهم ، وداعيا إلى قبول رأيه لديهم (2) .

ويرى المقرئ أن تحول أهل الاندلس إلى المالكية تم على يد نفر من الفقهاء أعظمهم عبد الملك ابن حبيب ويحيى بن يحيى النيثي ، وأبو عبد الرحمان زياد بن عبد الرحمان اللخمي الملقب بشبظون وهذا الأخير هو أول من أدخل المالكية إلى الاندلس ، ويقول : أن ذلك كان في عهد الحكم ابن هشام بن عبد الرحمان ، ثالث الأجراء الأمويين بالاندلس .

وقد اختلفوا في سبب إقبال الحكم على مذهب مالك ، فذهب الجمهور إلى أن سببه رحلة علماء الاندلس إلى المدينة ، فلما رجعوا إلى وطنهم ، وصفوا فضل مالك ، وسعة علمه ، وجلالة قدره فأعظموه .

(1) الممدارك : 1 / 26  
(2) نفع الطيب : 2 / 218



وقيل أن الامام مالك رضي الله عنه سأل بعض الاندلسيين عن سيرة مالك الاندلس فوصف له سيرته ، فاعجبت مالكا لكون سيرة بنى العباس في ذلك الوقت ، لم تكن مرضية فقال الامام مالك رضي الله عنه لهذا المخبر : «سأل الله تعالى أن يزين حرمنا بملككم ، أو قال كلاما هذا معناه ، فنميت المسألة إلى ملك الاندلس مع ما علم من جلالة مالك ودينه ، فحمل الناس على مذهبه ، وترك مذهب الازعاعي ، والله أعلم (3) .

ويرد ابن القوطية دخول مذهب مالك الاندلس الى عهد عبد الرحمان الداخل أول أمراء بنى أمية في الاندلس ، حيث يقول : «وفي أيام عبد الرحمان ابن معاوية ، دخل الغازي ابن قيس الاندلس بالموطا عن مالك بن أنس رحمه الله ، وقراءة نافع بن أبي نعيم وفي أيامه دخل أبو موسى الهواري — عالم الاندلس» .

وكان قد جمع علم العرب الى علم الدين ، وكانت رحلتها الى المشرق من الاندلس بعد دخول عبد الرحمان بن معاوية الاندلس ، فحدث الشيخ ابن لبابة قال : «أخبرنا العتيبي قال : «كان أبو موسى جماعا للعلم ، كثير الكتب طويل اللسان ، فقيه البادن ، نحويا عروضيا ، الهواري اذا دخل قرطبة من قريته بفحص التلى كان فيها سكناه لم يفت أحد من مشايخ قرطبة : لا عيسى بن دينار ، ولا يحيى ابن يحيى ، ولا سعد بن حسان رحم الله جميعهم حتى يرحل عنها » (4) .

وعند تأمل هذه النصوص لا يظهر بيننا أى تعاوض على الإطلاق ، غاية ما في الأمر ، أن انتشار المالكية بدأ على يد تلاميذة الامام الذين سمعوا منه وحملوا كتابه ، فلما رأى الأمراء أن الناس مالوا الى مذهب مالك أعطوه الصبغة الرسمية ، وتركوا مذهب الازعاعي ، مع الاحتفاظ لزعيمة يومئذ صعصعة بن سلام بما كان له من مركز وجاه عندهم . ولا نعلم أن هناك من أكره على ترك مذهب كان يعتنقه ليسقط به مذهبا آخر لا يرغب في اعتناقه .

(3) نفع الطيب : 4 / 214

(4) تاريخ افتتاح الاندلس : 58

أما العلامة ابن خلدون ، فله رأى آخر فى سبب اختيار أهل الاندلس ومعهم أهل المغرب للمذهب المالكي ، يقول : «وأما مالك رحمه الله ، فاقتصر بمذهبه أهل المغرب والاندلس ، وإن كان يوجد فى غيرهم ، إلا أنهم لم يقلدوا غيره ، إلا فى القليل إما أن رحلتهم كانت غالباً الى الحجاز وهو منتهى سفرهم ، والمدينة يومئذ دار العلم ، ومنها خرج الى العراق ، ولم يكن العراق فى طريقهم ، فاقترضوا على الأخذ عن علماء المدينة وشيوخهم يومئذ وإمامهم ، مالك بن أنس ، وشيوخه من قبله وتلاميذته من بعده ، فرجع اليه أهل المغرب والاندلس ، وقادوه دون غيره ممن لم تصل اليهم طريقته .

وأيضاً فالبدعوة كانت غالبية على أهل المغرب ، والاندلس ، ولم يكونوا معانئون الحضارة التى لأهل العراق ، فكانوا الى أهل الحجاز أميل لمناسبة البدعوة ، ولهذا لم يزل المذهب المالكي غصاً عندهم ولم يأخذ تنقيح الحضارة وتهذيبها ، كما وقع فى غيره من المذاهب (5).



وعلى الرغم مما فى رأى ابن خلدون من الملاحظات التى تستدعى المناقشة والتحليل ، لا سيما وقد اتخذها بعضهم مطية للطعن فى مذهب امام الأئمة ونقده نقداً مفرضاً ، فإننا لا نطيل مناقشتها . ولكننا نشير فقط الى أن بعض الراحلين من علماء الاندلس ، قد تعرفوا على المذاهب الأخرى ، وسمع بعضهم من أئمة هذه المذاهب ، كالأوزاعي ، واللايث ابن سعد ، والإمام الشافعي وغيرهم ، وأدخلوا هذه المذاهب الى الاندلس ، ولكنها لم تلق من الاقبال الشعبي عليها وعلى دعائها مثل الذى لقيه المذهب المالكي ودعائه .



وبينما كان الرواد الأوائل من طلاب تلامذة الإمام يمشرون بالمالكية وينشرون الويتها درساً ورواية ، وفى الوقت الذى كانت الأوزاعية تتخلل عن مواقعها فى القرى والمدائن ، فى هذا الوقت ولد عبد الملك

(5) مقدمة ابن خلدون : 336

ابن حبيب بن سليمان بن هارون ابن جاهمة بن عباس بن مرداس أبو مروان السامي الأليزي القرطبي 182 هـ — 238 هـ .

قال انقاضي عياض : « أصل سلفه من طليطلة وانتقل جده سليمان إلى قرطبة ، ثم انتقل أبوه حبيب وأخوه إلى البيرة في فتنة الربض (6) مولده بالبيرة سنة 182 هـ أي بعد وفاة إمام المذهب ؛ مالك بن أنس بثلاث سنوات ، وبذلك يظهر بطلان قول من زعم أنه لقي مالك في آخر عمره وسمع منه .

وعلى ما جرت به عادة أهل عصره من الشباب اشتغل بطلب العلم منذ باكراً الصبا ، وأخذ في التدريس والتحصيل وسعى إلى لقاء تيسوخ أهل بلده ، فسمع جماعة من أعلامهم منهم :

— صعصعة بن سلام الشامي ، إمام الأوزاعية ومفتيهم بقرطبة يومئذ ، قيل أنه أول من أدخل علم الحديث إلى الأندلس .

قال ابن الفريسي : « وفي أيام صعصعة غرست الشجر في المسجد الجامع ، وهو مذهب الأوزاعي والشاميين ، ويكرهه مالك وأصحابه (7) . وقد ذكره ابن حبيب في كتابه : « طبقات الفقهاء » ولا ريب أن سماع عبد الملك ابن حبيب من صعصعة كان في وقت مبكر جداً لأن صعصعة توفي سنة 192 هـ وعمر ابن حبيب وقتئذ لا يتجاوز العاشرة .

وأبو محمد الغازي بن قيس القرطبي الإمام الشهير ، سمع مالك ، ويقال أنه شاهده وهو يؤنف الموطأ ، وهو أول من أدخلها الأندلس حسبما أشرنا إليه في نقلنا عن ابن القوطية وكان الغازي بن قيس يحفظها عن ظهر قلب ، ويصحح أخطاء السارد من حفظه .

حدث عند أصبغ بن خنيل قال : سمعت الغازي بن قيس يقول : والله ما كذبت كذبة منذ بلغت الحكم ، ولولا أن عمر بن عبد العزيز قاله ما قتلته ، وما قاله عمر فخراً ولا رياء ، وما قاله ليقتدى به (8) توفي سنة تسع وتسعين ومائة .

(6) الفهرست : 4 / 123

(7) تاريخ العلماء : 1 / 240 ترجمته : 0 / 6

(8) تاريخ العلماء : 1 / 387 - 1015

— زياد بن عبد الرحمان الخمي المعروف : بزياد شبطون ،  
جد بنى زياد .

سمع مالك بن أنس ، وروى عنه الموطأ ، وله عنه سماع ، هو  
المعروف بسماع زياد ، كما روى عن الليث بن سعد .

وروى عنه يحيى الموطأ قبل أن يرحل إلى مالك ، ثم رحل فأدرك  
مالكا فرواه عنه إلا أبوابا في كتاب الاعتكاف ، شك في سماعها من  
مالك ، فأبقى روايته فيها عن زياد عن مالك ، توفي سنة 204 هـ .

كما سمع طبقة من هؤلاء ممن كان لهم السبق في نقل مذهب  
مالك ، وعلم أهل المدينة إلى الاندلس .

ويلاحظ أنه باستثناء صعصة بن سلام الذي احتفظ بأوزاعيته  
فإن باقى شيوخ ابن حبيب كانوا من تلاميذة الإمام مالك .

وقد ينهض اخذ بن حبيب عن صعصة دليلا على أن المائكية لم  
تنتشر عن طريق استعمال القوة والسلطان ، وإنما انتشرت عن طريق  
العلم والرواية ، وكان لا بد لها أن تنتشر ، نظرا لعدة اعتبارات غير تلك  
التي سطرها العلامة ابن خلدون في مقدمته .

ومن بينها :

— المكانة التي يتمتع بها في الاندلس تلاميذة الإمام مالك العائدين  
من المدينة ؛ علما ، وصلاحا واستقامة وتقوى .

— عنايتهم البالغة وحرصهم الشديد على اشاعة العلم ونشر المعرفة  
بين الناس ، وكان جل ما ينشرون ان لم يكن كله رواية عن عالم المدينة .

\* \* \*

وفى سنة 208 رحل ابن حبيب إلى المشرق وعمره ست وعشرون  
سنة ، فحج وأقام بالحجاز سنتين اثنتين ، لم يضيع منهما لحظة واحدة  
في غير السماع ، ولقاء الشيوخ من أصحاب الإمام مالك بن أنس .

وهكذا سمع من جماعة منهم :

- عبد الملك بن الماجشون ت 212 هـ .
- ومطرف بن عبد الله ( ابن أخت مالك ) ت 220 هـ .
- وأصبغ بن الفرج ت 225 هـ . — وسمع بمصر من ابن القاسم ت 191 هـ .

وفي سنة عشرة ومائتين ، انصرف الى الاندلس ينبوعا متفجرا من العلم والمعرفة ، فنزل أولا ببلدة البيرة ، وهناك اشتغل بنشر العلم بين أهلها ، ثم ما لبث أن داع صيته ، وشاع ذكره فاتصل خبره بالامير عبد الرحمان بن الحكم ، فاستدعاه الى قرطبة وقربه اليه ، ورفع ذكره ورتبه في طبقة المقتنين بها ، فكان مع يحيى بن يحيى الليثي ، وسعيد ابن حسان ، ويقال أن المناقسة بين ابن حبيب ويحيى بلغت أوجها ، ولما توفي يحيى سنة 234 هـ ، انفرد عبد الملك بالرياسة العلمية بقرطبة الى أن مات .

ومع ما كان ابن الحبيب يضطلع به من مهام الفتوى والمشاورة ، لم يكن يشغله عن نشر العلم شاغل وكان الاقبال على مجالسه وحلقاته منقطع النظير ، حكى أنه كان يخرج من المسجد وخلفه نحو من ثلاثمائة بين طالب حديث وفرايض ، وفقه وأعراب ، ومن ثم فانه يصعب علينا الاحاطة بأسماء الذين أخذوا عن ابن حبيب من طلاب العلم .

فقد حكى القاضي عياض : أن أكثر فقهاء الاندلس ، وشعرائهم ، من ابن حبيب أخذ ، ومن مجلسه نهض .

وقال المصنف — وهو من تلاميذته ورواية كتبه «لو رأيت ما كان على باب ابن حبيب لأزدريت غيره» .

#### شهادات العلماء له

لم يكن عبد الملك بن حبيب من أولئك الذين يرضون بالنثر القليل من العلم ، ولا من الذين يقتضرون جهدهم ، ويحبسون فكرهم على لون واحد من ألوان المعرفة ، لا يتجاوزونه الى غيره ، بل كان من أولئك

الذين قيل عنهم : لو كان العلم بالثريا لتناولوه ، ومن ثم كان موسوعة علمية ، ودائرة معارف جامعة ، خاض في كل فن ، وبرز في كل ميدان . فذكره ابن الفرضي في طبقات الادباء — حسبما نقله القاضي عياض — فجعله صدرا فيهم وقال : «كان قد جمع الى امامته في الفقه ، التبحر في الادب والتفنن فيه ، وفي ضروب العلوم ، وكان فقيها مفتيا ، نحويا لغويا ، نسابة ، اخباريا ، عروضيا ، فائقا شاعرا محسنا ، مرسلا حاذقا مؤلفا » (9) .

وقال احمد بن عبد البر — فيما حكاه القاضي عياض — : «كان جماعا للعلم كثير الكتب ، طويل اللسان ، فقيه نحويا عروضيا شاعرا نسابة ، اخباريا ، وكان اكثر من يختلف اليه الملوك واهل الادب » (10) .

وذكره الفتح بن خاقان في المطمح ، فيما نقله المقرئ ، فقال : «الفقيه الصالح ، أبو مروان عبد الملك بن حبيب السلمى ، اى شرف لاهل الاندلس واى مفخر واى بحر بالعلوم يزخر ، خلدت نه الاندلس فقيها عالما ، أعاد مجاهل أهلها معالما ، وأقام فيها للعلوم أسواقا نافقة ، ونشر منها الوية خافقة ، وجلا عن الالباب صدا الكسل وشحذها شحذ الصوارم والاسل ، وتصرف في فنون العلوم ، وعرف كل معلوم ، وسمع بالاندلس وتفقه ، حتى صار أعلم من بها واقفه ، ولقى أئجاب مالك وسلك في مناظرهم أوعر المسالك ، حتى أجمع عليه الاتفاق ووقع على تفضيله الاصفاق » (11) .

وقال محمد بن لبابة « فقيه الاندلس عيسى بن دينار وعالمها عبد امك بن حبيب ، وراويها يحيى بن يحيى . ولما نعى ابن حبيب الى سحنون استرجع وقال : «مات عالم الاندلس ، بل والله عالم الدنيا» .

ومع هذا ، فان ابن حبيب لم يسلم من طعن الطاعنين وتحامل المتحاملين ، فقد جرحه من جهة معرفته بالحديث ، وتشدد بعضهم لما أخذ عليه روايته بالاجازة وذلك غير مستغرب من العلماء المغاربة ، وما عرف عنهم من تشدد في الجرح والتعديل .

(9) المدارك : 4 / 125

(10) المفردات : 4 / 124

(11) نفح الطيب : 2 / 214

قال ابن الغرضي بعد أن شهد له بفقته مذهب مالك ، : « وكان نبيلاً فيه ، غير أنه لم يكن عنده علم بالحديث ، ولا معرفة بصحيحه من سقيمِه كان يتساهل في سماعه ، ويحمل عن طريق الاجازة أكثر رواياته » (12) .

واغلب الظن انهم في هذا المأخذ عنوا (الاجازة العامة) وأما الاجازة الخاصة لجمعين في معين فلا يرد علماء الحديث الرواية بها ، وكل مرويات حافظ المغرب أبي عمر ابن عبد البر ، وعالم المغرب قاضينا عياض عن العلماء والحفاظ المشاركة ، انما كانت بالاجازة الخاصة .

وحكى الباجي وابن حزم — فيما نقله القاضي عياض ، ان أبا عمر ابن عبد البر كان يكذبه ، وكان أحمد ابن خالد ساء الراى فيه » (13) .

وقال الحافظ أبو بكر ابن خير : اثناء حديثه عن كتاب شرح الحديث لابن حبيب «انه أخذ كتب أبي عبيد القاسم بن سلام ، وخطها بتقديم وتأخير وانتطها ورد على أبي عبيد في أشياء أكثرها تحامل فيها عليه (14)

ونقل المقرئ عن صاحب المطمح مقولة الطاعنين من العلماء وتضعيفهم اياه في علم الحديث (15) .

على ان من علماء السلف المغاربة أيضاً من تخرج من قبول جرح فيه غير مقرون بسببه ، وقد تصدى عدد منهم للدفاع ، ومنهم من حمل ما رمى به على حسد عاصريه ، والمعاصرة حجاب .

حكى القاضي عياض قال : «كان الفقهاء يحسدون عبد الملك ابن حبيب لتقدمه عليهم بعلمهم لم يكونوا يعلمونها ، ولا يشرعون فيها .

وقال القاضي منذر بن سعيد ، لو لم يكن من فضل عبد الملك إلا أنك لا تجد أحداً من تحكى عن تعارضته ، وأرد لقوله ساواه في شيء ، وأكثر ما تجد أهدم يقول : «كذب عبد الملك وأخطأ ثم لا يأتي بدليل على ما ذكره» .

(12) تاريخ العلماء : 1 / 313

(13) ترتيب المدارك : 4 / 123

(14) فهرسة ابن خير : 202

(15) نفع الطيب : 2 / 214

وعقب المقرئ على ما نقل صاحب المطمح من قول العلماء بضعفه  
فى الحديث فقال : «قلت ااما ذكروه من عدم معرفته بالحديث فغير  
مسلم ، فقد نقل عنه غير واحد من جهابذة المحدثين ، نعم لاهل  
الاندلس غرائب لم يعرف اهل المشرق الثقات مخرجها مع اعترافهم بجلالة  
حفاظ الاندلس الذين نقلوها ، كبقى بن مخلد ، وابن حبيب ، على  
ما هو معلوم .

واما ما ذكروه عن روايته بالاجازة ، فذلك على مذهب من يرى الاجازة ،  
وهو مذهب ستفيض واعتراض من اعترض عليه ، انما هو بناء على القول  
بمنع الاجازة (16) .

\* \* \*

فان يكن فى جرحه للحديث من طرف النقاد النظار كابن الفرضى ،  
وابن عبد البر ، واحمد بن خالد ما لا يهون الغض منه ، فقد بقيت له  
مكانته العالية فقيها حجة فى المذهب انتفع الناس بها صنف من  
تواليف قيمة كان فى كثير منها رائدا غير مسبوق .

\* \* \*

توفى ابن حبيب رحمه الله بقرطبة فى ذى الحجة من سنة ثمان  
وثلاثين ، او تسع وثلاثين ومائتين ولم يتجاوز عمره ستا وخمسين سنة .  
وبكاه شعراء عصره بمرائى كثيرة ، اثبت القاضي عياض نتقا  
منها فى مداركه .

وقد بارك الله لابن حبيب فى حياته ، فملاها بالاعمال العلمية  
الجليلة التى خلدت اسمه ورفعت بين العلماء ذكره ، فكان من اكثر علماء  
طبقة ان لم يكن من اكثر علماء الاندلس تصنيفا فيما شارك فيه من  
علوم - وما اكثرها - .

قال ابن القزويني : «وله مؤلفات كتبت فى الفقه والتاريخ والادب  
كثيرة حسان » (17) .

(16) نفع الطيب : 2 / 214

(17) تاريخ العلماء : 1 / 313



وقال احمد بن عبد البر : « كان جماعا للعلوم كثير الكتب » (18) .

وقال بعضهم : قلت لعبد الملك كم كتبك التي الفت ؟

قال : « ألف كتاب ، وخمسون كتابا » (19) .

وكشأن كل عمل يكون خالصا لله تعالى يكتب له القبول وتهسر له سبيل لانتفاع به والاستفادة منه ، وكذلك كان الامر بالنسبة لابن حبيب ، قال عبد الله الاعلى بن معلى : « هل رأيت كتبا تحبب عبادة الله تعالى الى خلقه ، وتعرفهم به ، ككتب عبد الملك بن حبيب » (20) .

ولا نريد ان ننقل هذا العرض بالحديث عن كتب ابن حبيب الكثيرة ، ونستعرض لوائحها عند مترجميه ، ولكننا نكتفى بالوقوف معه لحظات فى كتابيه (الواضحة) .

من حيث انه يمس موضوعنا ، وكتابه : «شرح الموطأ لنفس السببي» .

فلها (الواضحة) فقد قال عنها ابن الغزى : «انه لم يؤلف مثله» .

وفكرها الحافظ ابن حزم فى رسالته فى فضل الاندلس واهلها فقال وهو يعدد مزايا علماء الاندلس ، وما كان لهم من انتاج علمى «ومنها فى الفقه (الواضحة) المالكىون لا تمانع عندهم فى فضلها ، واستحسانهم اياها .

وقال القاضى عياض : «والف ابن حبيب كتبا كثيرة حسنا فى الفقه والتواريخ والادب منها الكتب المسماة بالواضحة ، فى السنن والفقه لم يؤلف مثله» .

وتحدث المقرئ عن مؤلفات ابن حبيب وجعل الواضحة فى مقدمتها فقال : «ومن أشهرها كتاب (الواضحة) فى مذهب مالك ، كتاب كبير مفيد ، وأضاف قوله : «ولابن حبيب مذهب فى كتب المالكية

(18) المصدر : 4 / 124

(19) ترتيب المصدر : 4 / 128

(20)

مسطور وهو مشهور عند علماء المشاركة ، وقد نقل عند الحافظ ابن حجر ، وصاحب المواهب وغيرها .

وقال العتبي وذكر الواضحة : «رحم الله عبد الملك ، ما أعلم أحدا ألف على مذهب أهل المدينة تأليفه ، ولا لطالب علم أنفع من كتبه ، ولا أحسن من اختياره .

وقال محمد بن أبي زيد القيرواني الفقيه في صدر كتابه انوار ، وذكر اختيار سحنون وأصبع ، وعيسى وابن عبدوس ، وابن سحنون وابن المواز ، ثم عقب على ذلك قائلا : «وليس يبلغ ابن حبيب في اختياره وقدر روايته من ذكرنا» .

وقال للمفامي — وهو من تلاميذة ابن حبيب — لو أوضحت هذا السماع في واضحة ابن حبيب ، يريد ما لم يوضحه ابن حبيب من كتابه فقال المفامي : « حاولت ذلك ، فوجدت نفسي كوقع الخبز بالبود .

وأشار ابن خلدون إلى كتاب الواضحة — لدى حديثه عن مذهب مالك في الأندلس والمغرب فقال : «ورحل من الأندلس عبد الملك ابن حبيب فأخذ عن ابن القاسم وطبقته ، وبث مذهب مالك في الأندلس ونون كتاب «الواضحة» ثم دون العتبي من تلاميذته «كتاب العاوية» .

\* \* \*

من خلال هذه الشهادات التي أدلى بها علماء العصر في حق كتاب الواضحة ، تتبين أهمية هذا المؤلف الذي دشن به ابن حبيب مرحلة تدوين الفقه المالكي في الأندلس . ووضع به أول لبنة في بناء قواعد المذهب المالكي على أسس علمية مدونة . ولا نعلم أن أحدا سبق عبد الملك إلى وضع كتاب في قواعد المذهب يرجع إليه طلاب العلم ، برجع الأندلس ، وبه يكون ابن حبيب قام في الأندلس بمثل الفقه المالكي .

ولا شك أن عمل ابن حبيب في واضحته كان شيخ وحده ، وإن أحدا لم يستطع من تلاميذته أن ينسج على منواله ، يؤكد ذلك اعتذار تلميذه .

— وهو من هو حفظا وجلالة — عن ايضاح ما لم يوضحه ابن حبيب ، يعدم القدرة على ذلك رغم محاولته .

وقد سمع الواضحة من عبد الملك من لا يحصى من طلبة العلم بالاندلس ، وتلقاها الخلف عن السلف ، وكان الرجوع اليها والاعتماد عليها ، وحظيت لدى الاندلسيين بنفس الاهمية والاقبال اللذين حظيت بهما مدونة سحنون عند القيروانيين .

ولعل الذين ذهبوا الى ان ابن حبيب اول من نشر مذهب مالك بالاندلس كانوا يقصدون انه اول من عمل على نشر المذهب عن طريق تعميم قواعدها وتدوين فقهه ومسائله ، والا فان الاندلس عرفت المذهب والموطأ ربما قبل ان يولد ابن حبيب بالمرّة ، على يد زياد ابن عبد الرحمن اللغمي ، وابن قيس ، ويحيى بن يحيى الليثي .

وظلت الواضحة مرجعا فقهيا لا ينافس في الاندلس حتى غلبت عليها بعد حين من الدهر العتبية أو المستخرجة ، وبقيت الواضحة مع ذلك من الاصول الامهات مثل المدونة والموازية ، حتى دب الى العقول داء الكسل والتعاقس عن السعي في طلب الكمال ، وغلب عليهم الميل الى الاختصار والايجاز فتناولوا هذه الامهات بالاختصار والشرح ، وما زالت المختصرات يأخذ بعضها برقاب بعض الى ان انتهت بمختصر خليل الذي يعتبر مختصر مختصر المختص بترار الاضافات ثلاث أو أربع مرات .

وفي هذا الموضوع نسوق ما أورده العلامة ابن خلدون لاهميته ، قال : «ورحل من الاندلس عبد الملك بن حبيب ، فأخذ عن ابن القاسم وظيفته ، وبث مذهب مالك في الاندلس ، ودون فيه كتاب الواضحة ثم دون العتبي من تلاميذته كتاب العتبية الى ان يقول : وعكف اهل القيروان على المدونة ، وأهل الاندلس على الواضحة والعتبية ثم اختصر ابن ابي زيد المدونة في كتابه المسمى بالمختصر ، ولخصه أيضا أبو سعيد البرادعي من فقهاء القيروان في كتابه المسمى بالتهذيب ، واعتمده المشيخة من اهل افريقية وأخذوا به وتركوا ما سواه ، وكذلك اعتمد اهل الاندلس العتبية ، وهجروا الواضحة وما سواها ، ولم يزل علماء المذهب يتعاهدون هذه الامهات بالشرح

والإيضاح والجمع فكتب أهل إفريقية على المدونة ما شاء الله أن يكتبوا من مثل ابن يونس والرخمي وابن بشير وأمثالهم ، وكتب أهل الأندلس على العتبية ما شاء الله أن يكتبوا مثل ابن رشد وأمثاله ، وجع ابن أبي زيد جميع ما في الأمهات من المسائل والخلاف والاقوال في كتاب النوادر فاشتمل على جميع اقوال المذهب ، وفرع الأمهات كلها في هذا الكتاب ، ونقل ابن يونس معظمه في كتابه على المدونة ، وزخرت بحار المذهب المالكي في الأفقيين ، . . . الى أن جاء كتاب أبي عمرو بن الحاجب لخص فيه طرق أهل المذهب في كل باب وتعدد أقوالهم في كل مسألة فجاء كالبرنامج للمذهب « (21) .



وقال الحجوي الثعالبي : « كما ألف المتقدمون دواوين كبارا كالمدونة والموازية والواضحة وأمثالها ، عسر على المتأخرين حفظها لبرودة وقعت في الهمم فقام أهل القرن الرابع باختصارها » (22) .

ثم تحدث عن المختصرات ، ولا سيما اختصارات المدونة ، وقال : لكن الذي وقع تداوله بين الأعلام من مختصرات المدونة ، هو مختصر ابن أبي زيد انقيرواني ، ثم جاء البراذعي واللف التهذيب اختصر مختصر ابن أبي زيد ، وأتقن ترتيبه واشتهر كثيرا حتى صار من اصطلاحهم اطلاقا لفظ المدونة عليه ، ثم جاء أبو عمرو بن الحاجب واختصر تهذيب البراذعي في أواسط القرن السابع ، ثم جاء خليل في أواسط الثامن واختصره وهناك بلغ الاختصار غاية ، (23) .

ومن المؤسف أن يضيع من بين أيدينا هذا الكتاب الرائد ولم يبق منه سوى قطعة صغيرة احتفظت لنا بها خزانة جامعتنا القرويين العتيقة . من ضمن ما احتفظت به من نفائس التراث الاسلامي الخالد .

### - شرح الموطأ :

لم يكن ابن حبيب رائد المدرسة المالكية الأندلسية ، من حيث أنه فقط أول أندلسي يدون كتابا في الفقه المالكي ، ولكنه كان أيضا سياسيا

(21) مقدمة ابن خلدون : 336

(22) الفكر السامي : 4 / 219

(23) الفكر السامي : 4 / 220

وهذه المؤلفات هي بعض من كل مما ألفه ابن حبيب ، في شتى  
ألوان العلوم والخعارف .

\* \* \*

علما بأن ابن حبيب يعتبر اماما في التاريخ والانساب فبالكل يعرف  
ريادته في هذا الباب وكتابه في التاريخ الاندلسي ، هو اول كتاب وصل  
الى أيدي الباحثين كاملا ، كما يقول الاستاذ سيزكين : «انه كتاب  
على جانب كبير من الاهمية» ، خلافا لما زعمه دوزى وتفاقل زعمه  
كثيرون من الكتاب «من أن الكتاب لا قيمة له ، أو انه ليس من وضعه ،  
وانما هو من عمل تلميذه ابن أبي الرقاع ، واكد الاستاذ سيزكين ان زعم  
دوزى يقوم على عدم المعرفة بطرق الرواية في الكتب الاسلامية .

\* \* \*

ويعد فما أدري ان كان يصح لي أم لا — يعد هذا التقديم المتواضع  
لمرائد من رواد المدرسة المالكية في الاسلامي في القرن الثالث  
الهجري — ، ان اتساع ، لماذا لم يعد الامثل هؤلاء الشوامخ ظاهري  
في حياة امتنا العلمية ، جع أن ما أصبح مقابحا للمتأخرين من وسائل العلم  
والمعرفة لم يتوفر عشر معاشره للمتقدمين الذين كانوا فيما قاموا به  
من جهود في البحوث والدراسات والتأليف التي خلفوها ، يسهرون عليها  
على ضوء الشموع ، وقناديل الزيت التي تتراقص الحروف تحت شعاعها  
الضئيل فلا تكاد تضيء ما حولها ، وكان ضعيف البصر منهم لا يجد  
الخطورة التي يستعين بها اليوم على قرائتنا .

ومع ما توفر لنا مما حرموا منه لم نستطع أن نخطو خطوة واحدة  
الى الامام ، بل وقفنا حيث انتهوا نبديء ما أعادوا ونعيد  
ما أبدأوا فما هو سر هذا التخلف ؟

أهو نقص في القدرات العقلية ؟

أم فتور في الهمم وكلل في القرائح قعد الخلف عن  
مجاراة السلف ؟ .

أم أن الحيب يرجع لعجز المناهج ، وقصور الوسائل التي  
اتخذناها سبيلا للمعرفة .

احدى عشرة رواية معروفة عن مالك ، لم يبق منها الا رواية «يحيى بن يحيى الليثي» واذا اطلقت الموطأ فلا تنصرف الا الى رواية يحيى بن يحيى الليثي المصمودي الطنجي المخزومي رحمه الله .

ويتعذر علينا ان نحيط بالشروح التي وضعها الاندلسيون على الموطأ اكثرتها ، ولكن الذي اشتهر منها ، أربعة شروح هي :

- شرح الحافظ أبي عمرو بن عبد البر ، 463 هـ .
- شرح أبي انوليد سليمان بن خلف الباجي ، 474 هـ .
- شرح أبي محمد عبد الله بن محمد البطلوسي ، الفحوى ، 521 هـ .
- شرح النقاضي أبي بكر ابن العربي ، 543 هـ .



ولا يفوتني وانا اتحدث عن ريادة هذا الامام الجليل ، وسبقه في الميدان انفقى وزعامته للمدرسة المالكية بالاندلس ، ان اشير الى سبقه وريادته في ميدان آخر ، كان للمغاربة فيه شأن عظيم ، ولا سيما خلال القرنين : الخامس والسادس الهجريين ، حيث آلت اليهم الامامة فيه ، وهو علم السيرة النبوية .

فلقد كان ابن حبيب اول من وضع ايضا حجز الزاوية في اقامة هذه المدرسة ، بما وضعه من مصنفات رائدة في هذا الميدان ، نذكر من بينها :

- كتاب المغازي .
- كتاب فضائل النبي صلى الله عليه وسلم .
- كتاب مقام النبي صلى الله عليه وسلم .
- كتاب حروب الاسلام .
- كتاب فضائل الصحابة .
- كتاب اخبار قریش واخبارها وانسابها .
- كتاب المسجدين .

الى وضع اول شرح على كتاب امام المذهب ، وهو كتاب « الموطأ »  
وشرح ابن حبيب فيها فاعلم هو اول شرح يوضع على هذا الكتاب الجليل  
الذى يعتبر في نظر كثير من علماء الاسلام : اصح كتاب بعد كتاب  
الله ، وقال في حقه القاضي ابو بكر بن العربي في صدر كتاب  
«القبس» : «ان موطأ مالك هو اول كتاب انف في شرائع الاسلام ،  
وهو آخره ، لانه لم يؤلف منه ، اذ بناء مالك رحمه الله ، على تهيئ  
الاصول للفروع ونبه فيه على معظم اصول الفقه التي ترجع اليها  
مسائله وقروعه .

فكر شرح ابن حبيب للموطأ اغلب مترجميه كما ذكره حاجي خليفة  
في كشفه ، ومن قائمة الشروح التي اوردها للموطأ ، ان شرح ابن  
حبيب اقدمها على الاطلاق والله اعلم .

وعلى أي فان عمل ابن حبيب مهما كانت قيمته العلمية تبقى  
ميزته انه فتح الباب ، ومهد السبيل امام الذين جاءوا من بعده ، وبخاصة  
منهم علماء الاندلس وهم الذين تنافسوا في خدمة «الموطأ» ووضعوا  
عليها من الشروح ما لا يحصى العدد ، منها المختصر والمطول والمتوسط  
وما من امام له بال من ائمتهم الا وله على الموطأ كتاب ان لم يكن  
شرحا عليه فهو تحقيق لمسألة من مسائله ، أو تنبيه على وهم وقع  
فيه من سبقه ، أو تخريج لاحاديثه أو ما شابه ذلك .

على ان الاهتمام بكتاب الموطأ لم يقتصر على المالكيين وحدهم ،  
بل تجاوزهم الى غيرهم من المنتسبين للمذهب الاخرى .

فهذا امام الظاهرية بالاندلس الحافظ الحجة ابو محمد ابن حزم —  
وناهيك به — لم ينته حتى اضاف لقائمة مؤلفاته الطويلة شرحا على  
موطأ الامام مالك بن انس .

وكان الاندلسيين كانوا يرون ان عملهم العلمي لا يتم الا بخدمة  
الكتاب الاساسي : « الموطأ » .

ومع علماء الاندلس كامل الحق في ذلك . اذ الموطأ هو الكتاب  
الذي آلت اليهم روايته بعد ان اختفت باقي الروايات الاخرى التي بلغت

يمكننا أن نتهم مناهجنا ونحملها قسما غير قليل من المسؤولية ،  
بيد أننا لا نستطيع على كل حال أن نبريء أنفسنا من بقعة التقصير  
الذي أصبح سمة بارزة من سماتنا .

وإذا كان بعض العيب جاء من قبل المناهج التي اعتمدناها ، فمما  
يجب أن نعود إلى مناهج السلف التي أعطت لنا ذلك العطاء السخي  
الذي ملا تاريخها بالمفاخر والامجاد . . . فإذا كنا فعلا نبحث عن  
تجديد شباب حضارتنا ونعيد الحياة إلى ثقافتنا الإسلامية الحميدة ،  
فإننا نعتقد أن طريقنا إلى ذلك واحد فذ لا ثاني له ، وهو أن نعيد النظر  
في مناهجنا العلمية ، ونصححها على ضوء مناهج السلف .  
ومن هنا يجب أن نبدا .

**الرباط : محمد يسف**



الاستاذ أحمد سحنون

محرز على دكتوراة الدولة فى العلوم الاسلاميه والحديث ، من دار  
الحديث الحسينية .

متخصص فى الفقه الاسلامي .

( المملكة المغربية )

THE UNIVERSITY OF CHICAGO

THE UNIVERSITY OF CHICAGO PRESS  
530 N. Dearborn Ave., Chicago, Ill. 60610-5080  
U.S.A. and Canada: 1-800-848-6241  
U.K. and elsewhere: 01223 326070

Internet Access

For further information on this book

## ابن أبى زيد القيروانى ورسائله

للاستاذ أحمد سحنون

### مدخل موضوعي :

قبل الحديث عن ابن أبى زيد القيروانى ورسائله يجبل بنا ونحن فى ندوة للإمام مالك أن نشير باختصار الى المذهب المالكى واستقراره بالمغرب وأهم مصادره :

فى حياة الإمام مالك ، تجاوزت شهرته دار الهجرة والحجاز ، الى اقطار العالم الاسلامى ، فكانت اليه رحلة طلاب العلم للاخذ عنه ، وتفرق تلاميذه ومريدوه فى مختلف الاقطار فكان ذلك سببا فى انتشار مذهبه .

ذكر « القاضي عياض » أن المذهب المالكى غلب على : ،هل الحجاز ، ومصر ، وبلاد افريقيا ، والانلس ، وصقلية ، والمغرب الاقصى وما جاوره من بلاد السودان ، وظهر ببغداد ظهورا كبيرا ، وضعف بها بعد اربعمائة سنة ، وضعف بالبصرة بعد خمسمائة سنة ، وغلب فى خراسان على قزوين ، وظهر بنيسابور وكان له بها وبغيرها اتباع وأئمة ومدرسون ، وكان ببلاد فارس ، وانتشر ببلاد اليمن ، وكثير من بلاد الشام . (1) .

واجتمع للمالكية قضاء عواصم الاسلام فى القرن الثالث ، فكان «اسماعيل بن اسحاق» المتوفى سنة 282 هـ قاضى القضاء الاعلى

---

(1) المصدره 1 / 67 .

ببغداد ، و «الحارث بن مسكين» بمصر ، و «عبد السلام سحنون»  
قاضى القضاة بالقيروان وممالك افريقيا ، و «يحيى بن يحيى الليثي»

مستشارا فى تعيين القضاة بالاندلس (2) .

وذكر «ابن خلدون» فى «المقدمة» (3) أن أهل المغرب والاندلس  
اختصوا بالمذهب المالكي وإن كان يوجد فى غيرهم إلا أنهم لم يقلدوا  
غيره إلا فى القليل ، وعلى ذلك بأن رحلتهم كانت غالبا الى الحجاز ،  
وهو منتهى سفرهم ، والمدينة يومئذ دار العلم ومنها خرج الى العراق ،  
فاقتصروا عن الاخذ على علماء المدينة ، وشيوخهم وامامهم مالك وشيوخه  
من قبله وتلاميذه ن بعده ، فرجع اليه أهل المغرب والاندلس وقلدوه  
دون غيره ممن لم تصل اليهم طريقته .

كما علل ذلك بعلّة أخرى ، وهى أن أهل المغرب والاندلس كانت  
غالبية عليهم البداوة ولم يكونوا يعانون الحضارة التى لاهل العراق ،  
فكانوا الى أهل الحجاز أميل لمناسبة البداوة» .

ثم ضعف مركز المالكية فى عدد من الاقطار الاسلامية ، حيث  
لقى من المنافسة والمحاربة الشيء الكثير ، وسائد الولاة والمسؤولون  
مذاهب أخرى وركزوها ، ولكنه احتفظ بقوته ونفوذه فى المغرب السى  
اليوم ، ولم تؤثر فيه حملات الفاتحين وما حملوه من مذاهب ، منذ أن  
ادخه الى المغرب والى فاس «المحدث الفقيه دراس بن إسماعيل»  
المتوفى سنة 357 هـ (4) .

واختفى بذلك المذهب الحنفى الذى ظهر بفاس قبل ذلك كما نبه  
عليه القاضى عياض (5) .

ونشير الى أن المذهب المالكي مر فى المغرب بفترات عصيبة ،  
واعتراه فتور فى آخر القرن الرابع بسبب جماعة من الشيعة ظهوروا  
بالمغرب والقيروان ، وحملوا الناس على ترك مذهب مالك والسنة ،  
وأصاب العلماء منهم بلاء عظيم .

(2) القيس السامي 3 / 105 .

(3) ص : 449 .

(4) انظر ترجمته فى الفكر السامي 3 / 115 .

(5) المسددة 1 / 65 .

ثم ما كان من قطيعة الموحدين الذين صرغوا النفس عن كتب المالكية وأحرقوها والزموهم بمذهب الظاهرية كما يدل على ذلك كلام المراكشي في المعجب . (6) وسما ذلك اجتهدا ورجوعا الى الكتاب والسنة ، الى أن عاد له ولرجاله النفوذ أيام بني مرين ، وانتعش من جديد ، واستمر عمدة القضاة والمفتين ، الى اليوم .



تلقي المغرب المصادر الامهات للفقهاء المالكي ، فوعاها رواية وحفظا ، ثم اتقنها دراية وفقها .  
وأول هذه المصادر :

(الموطأ)

وهو أول تدوين في الحديث والفقهاء - فيما نعلم ، والله أعلم . وقد توخى فيه الإمام مالك القوى من أهل الحجاز ، ومزجه بأقوال الصحابة وفتاوى التابعين ، ويؤيه على أبواب الفقه فأحسن التقييد ، وأودعه أصول الأحكام من انصحيح المتفق عليه . واستغرق تأليفه وتهذيبه نحو أربعين سنة ، ولم يخرج حتى عرضه على سبعين عالما من علماء المدينة كلهم وافقوه عليه .

والغنى كل ما تعلق به طعن في المتن أو السند ، وما لم يتع به عمل الأئمة . وتجنب رخص ابن عباس ، وتشديدات ابن عمر ، وشواذ ابن مسعود .

وذكر «القاضي عياض» نقلا عن سليمان بن بلال أن مالكا وضع الموطأ وفيه أربعة آلاف حديث أو أكثر ، فمات وهي ألف حديث ونيف ، يخلصها عاما عاما بقدر ما يرى أنه يصلح للمسلمين وأمثلة في الدين (7) . وذكر غيره أنه اختاره من أكثر من ذلك (8) .

---

(6) المعجب في أخبار المغرب ص 278 . فقد ذكر للمراكشي أنه شاهد بنفسه أيام أبي يوسف يعقوب المنصور الموحدي أحمالا من أمهات المذهب المالكي يؤتي بها ويطلق فيها النار .

(7) المسند 2 / 73 .

(8) انظر الزرقاني على الموطأ 1 / 8 .

واقبل الناس عليه لتحريره في النقل ، وانتقاء احاديثه ورجاله ،  
وحسن نسقه وتبويبه ، واعترفوا لمؤلفه بالامامة في الحديث والصدق  
في الرواية . ورجل اليه علماء الاقطار الاسلامية ليأخذوه عنه . ووصل  
الموطأ تواترا الى الافاق في حياة مؤلفه ، وقيل انه اصح كتاب بعد  
كتاب الله .

قال الشافعي : ما في الارض كتاب في العلم اكثر صوابا من  
كتاب مالك ، وقال : ما على الارض كتاب اصح من كتاب مالك ، وما  
كتب الناس بعد القرآن شيئا هو اتفع من موطأ مالك ، واذا جاء الاثر  
في كتاب مالك فهو في الثريا » (9) .

وطلب اليه احد خلفاء بني العباس ان يعنق كتابه في الكعبة ،  
ويفرقه في الافاق ويحمل الناس على العمل به ، فلم يوافق على ذلك ،  
واعقل بان الصحابة تفرقوا في الامصار ورووا احاديث غير احاديث  
اهل احجاز اتى اعتمادها ، وآثر ان يترك للناس حريتهم ، ولم يشأ  
ان يجعل للسياسة دخلا في نشر كتابه . وذاعت له مع ذلك شهرة كبيرة ،  
وكان سببا في انتشار مذهبه ، واعتنى الناس به شرقا وغربا ، كما لعلم  
لم يعتنوا بكتاب من كتب الحديث والعلم الاولى ، فقد عد القاضي عياض  
في المدارك نحو تسعين رجلا تكلموا عليه وشرحوه وعلقوا عليه (10) .

واشهر روايات (الموطأ) رواية يحيى بن يحيى الليثي ، وهي  
نسخة الافارقة والاندلسيين .

### واما (المدونة)

فكان لها دور هام في انتشار المذهب المالكي ، واليها كان المرجع  
في القضاء والافتاء على المذهب .

واصل المدونة سماعات «اسد بن الفرات» ، المتوفي سنة  
213 هـ . واسئلة فقهية مجردة اتى بها من العراق ، وذهب بها الى  
ابن القاسم - وكان اعلم الناس بعلم مالك وامنهم عليه - فتلقى عنه  
احكامها على مذهب مالك او مذهبه هو ، وسمع من اشهب وغيره .

(9) انظر شهادات العلماء في الموطأ - المدارك : 2 / 70 وما بعدها .

(10) المسند : 2 / 80 .

ثم رجع بها الى القيروان ونشرها وكان قاضيا هناك ، واخذت المدونة اذ ذاك اسم « الاسدية » نسبة اليه ، ثم اخذها عنه « سحنون » وذهب الى مصر سنة 188 هـ واتصل بابن القاسم ، فقرا عليه مدونة اسد وصححها ، ورجع ابن القاسم عن أشياء منها ، واصلاح فيها مسائل ، ثم رجع بها سحنون الى القيروان سنة 191 هـ ، وطب من اسد ان يصلح نسخته ويغيرها وفق ما اتى به . فامتنع من ذلك . وكان هذا — على ما قيل — سببا في ترك مدونته (الاسدية) واقبال الناس على (مدونة سحنون) (11) .

قال ابن يونس في جامعه : ورحل سحنون الى ابن القاسم حتى هذب هذه المدونة والمختلطة وحصلت اصل علم المالكيين ، وتقدمت على سائر ادواوين بعد موطأ الامام مالك رحمه الله .



كانت (مدونة سحنون) في التأليف على ما جمعه اسد أولا ، غير مرتبة المسائل ، ولا مرسومة التراجم ، فرتب سحنون اكثرها ، وشرح آراءها واحتج لبعض مسائلها بالاثار من روايته من موطأ بن وهب وغيره . وضم عددا كبيرا من المسائل زيادة على ما كانت عليه الاسدية التي جمعت سنة وثلاثين الف مسألة على ما ذكره ابن فرحون في ترجمة ابن عبد الحكيم (12) .

واخذت اسم المختلطة ايضا لاختلاط المسائل وفي الابواب (13) .

وتيسيرا لتداول (مدونة سحنون) وتقريبا للرجوع اليها ، اختصرها «ابن ابي زيد القيرواني» في كتابه (المختصر) ثم اتى دور «ابى سعيد خلف بن ابي القاسم الأزدي المعروف بالبرادعي» — أكبر تلاميذه — ابن ابي زيد — فأعاد ترتيب المختصر على نسق المدونة ،

وحذف زيدات ابن ابي زيد ، وهذب مسائله ، فحظى كتابه (التهذيب) باقبال ، وتوارد عليه الشراح والدارسون من أئمة المالكية

(11) انظر معالم الايمان في ترجمة سحنون : 2 / 49 - ومقدمة ابن خلدون ص : 450 .

(12) البديع ص : 134 .

(13) مقدمة ابن خلدون ص : 450 .

بالاندلس والمغرب . وآثروه بالعناية فكن اقرب مرجع في المذهب قبل  
ظهور مختصر ابن الحاجب الفرعي (14) .

\* \* \*

والى جانب موطأ الامام ، ومدونة سحنون — ومختصرها ، وتهذيب  
البرادعي — انتشرت كتب اخرى لتلاميذ ابن القاسم ، عدت من مصادر  
الفقه المالكي ، واخص بالذكر منها :

(كتاب الواضحة) : لابن حبيب

و (البوزية) : لمحمد بن المواز

و (العقبية) : لمحمد العقبى ، وغيرها من الامهات .

\* \* \*

ورسوخ المذهب المالكي في المغرب ، لم يكن مجرد حمل  
لامهات مصادر رواية ودرية ، بل تتابع العلماء المغاربة على خدمة  
المذهب ولتصنيف في فقهه ورجاله . وبرز منهم في هذا المجال  
اعلام كبار ، مشهود لهم بالامامة ، في طليعتهم : الشيخ الامام ابن ابي  
زيد القيرواني .

عصر ابن ابي زيد :

مع سقوط الدولة الاموية بالشام وقيام الدولة العباسية في العراق ،  
بدأ ظهور دويلات في اقطار المغرب الاسلامي ، مستقلة عن دولة الخلافة  
بيفسداد .

اولها ، دولة بني امية بالاندلس سنة 132 هـ

ودولة الادارسة بالمغرب سنة 172 هـ

ثم دولة الاغالبة في اقيروان سنة 184 هـ وهي التي تتصل

بموضوعنا .

---

(14) الفكر السامي : 4 / 45 - وذكر الحجوي انه وقف على نسخة عتيقة من التهذيب ،  
ذكر البرادعي اولها انه روى المدونة عن ابي بكر محمد بن ابي عقبة عن جيلة بن  
حمود عن سحنون ، وانه فرغ من تأليفه سنة 372 .  
وانظر ابن خلدون في التطورات التي مرت بها المدونة ، وتهذيب البرادعي ،  
ومختصر ابن الحاجب في المقدمة ص : 450 .



قبل الاغالية ، شهدت القيروان وافريقية عدة حركات ثورية للانفصال عن الدولة العباسية بالشرق . ثم لما قامت دولة الاغالية ، عرفت البلاد على عهدهم تقدما علميا ونهضة حضارية ، لكنها لم تنعم بالاستقرار السياسى بل عانت من محاولات تمرد على الولاة بعد قرن واحد وبضع عشرة سنة .

وقامت دولة الفاطميين سنة 297 هـ ليبد صراع مذهبي عنيف بينها وبين الامارة بعمامة واقيروانيين بخاصة ، اذ كانوا اهل سنة يتبعون المذهب المالكي الذى رسخ قواعده فيهم ، امامهم «سحنون» صاحب (المعونة) .

وكان من الطبيعي ان يدخل الفقهاء في صميم ذلك الصراع المذهبي بين الحكام الشيعة والرعايا السنيين المالكيين ، وان ياخلدوا اماكنهم فى قيادة كتائب المجاهدين فى سبيل السنة ، المتبردين على الاكراه المذهبي ، فيكون لاولئك الفقهاء حجاب خطير فى موازين القوى ، يحمل الحكام على مطاردتهم والتنكيل بهم .

ونركز على الحقبة التى عاش فيها فقيه القيروان «ابن ابي زيد» فنقرأ فى ترجمة شيخه ابي الفضل عباس الممسي «يمدارك عياض» ما ملخصه : ان شيوخ القيروان اتفقوا على الخروج على ملوك اهل الشيعة بنى عبيد وقتالهم ، منهم : ابو اسحاق السبائي ، وابو الحسن على بن سعيد الخراط ، وابو العرب محمد التميمي ، وابو الفضل عباس الممسي ، وربييع القطان ، ومروان العابد ، وابراهيم المثنى . وقد جندوا الجنود والبنود ثم خرجوا الى المهديّة ، وكانت الهزيمة عليهم فلستشهد عالم كثير ، فمن الائمة والعباد خمس وثمانون ، منهم : ربيع القطان ، وابو الفضل الممسي ، ومن سلم من القتل من العلماء سجن او ضرب : ابو العرب التميمي سجن مع ولده وقيدان معا وينكل بهما ، وابو بكر بن اللبك اكبر شيوخ ابن ابي زيد يستجن بدوره ويضرب ويلاقى من المعن الشيء الكثير فى سبيل عقيدته ، وبعد خروجه من السجن يلزم بيته فياتيه تلاميذه - ومنهم ابن ابي زيد - خفية ويجعلون الكتب فى اوساطهم حتى تبطل بعرقهم .

وغير هؤلاء من العلماء كثير ممن امتحن على يد الفاطميين ، ومع ذلك فلم تقل لهم قناة ، ولم يتخلوا عن عقيدتهم السنية ومذهبهم المالكي ،

بل احتملوا تكاليف الجهاد مستبسلين إلى أن خرج العبيديون إلى مصر ،  
وخلفتهم في القيروان وأفريقيا ، الدولة الزيرية سنة 362 هـ .

\* \* \*

في هذه الحقبة التاريخية انقاسية وعلى هذه الأرضية المهتزة  
بحولات الصراع العنيف بين العقيدة السنية والمذهب الشيعي ، عاش  
«ابن أبي زيد» وشهد مصرع كثير من شيوخه وامتحان بعضهم  
بالسجن والتعذيب .

اثرّت هذه الاحداث في حياته ، وفي مؤلفاته التي لم تخرج عن  
الدفاع عن السنة والذب عن مذهب مالك ، الا أن الروايات لم تذكر  
شيئا عن دور كان له في هذا الصراع وهل أصابه شيء من أذى  
العبيديين ، وامتحان كما امتحن غيره من شيوخه ؟

ولعل ذلك يرجع إلى أنه كان وقت حدة هذا الصراع ما زال في  
مرحلة الصبا والشباب ، مشتغلا بالدرس والتحصيل ، فلم يشارك  
علانية في حريهم .

### نسبه ونشأته :

أبو محمد عبد الله بن أبي زيد عبد الرحمن القيرواني . وقد شك  
بروكلمان في تسميته عبد الله ، أو عبيد الله ، وإنما هو عبد الله بن  
عبد الرحمن ، وقيل في اسم والده ، بلال بن عبد الرحمن بن اسحاق .  
ويلقب بالنفزي نسبة إلى أسرة من «نفزة» من أعمال الاندلس . وفي  
هذه النسبة ، ذكر «التتائي» في (مقدمة شرح الرسالة) أنه من نفزاوة  
قبيلة من قبائل أفريقية . وهو ما أخذ به بروكلمان .

وقال الشيخ رزوق : (15) وأصل نسبته الأصلية وهو النفزي بل  
النفزاوي لأنه من نفزي من بلاد الجريد .

والذي أكده المؤرخ التونسي عثمان الكعاك أنه من نفزة الاندلس .  
وهو ما أخذت به دائرة المعارف الإسلامية .

---

(15) في مقدمة شرح الرسالة : 1 / 5 .

ولد بالقيروان سنة 310 هـ على ما ذكر ابن ناجي في معالم  
الإيمان ، وابن فرحون في الديباج ، ومخلوف في شجرة النور الزكية ،  
حيث نصوا على وفاته سنة 386 هـ عن 76 سنة ، وهو ما أخذ به  
« الزركلي » في الاعلام (16) ودائرة المعارف الإسلامية ، (17) ورضا  
كحالة في معجم المؤلفين (18) .

ونكر الشيخ زروق أنه ولد سنة 316 هـ ، فاذا قبلناه على إجماع  
مؤرخيه بأنه صنف رسالته في الفقه سنة 327 هـ ، كان عمره يومئذ ،  
على قول زروق ، إحدى عشرة سنة ، وهذا بعيد . وبالقيروان نشأ  
وتربى ودرس ، ولم تذكر لنا المصادر شيئاً عن أسرته ولا عن مراحل حياته  
الأولى ، وكيف تلقى دراسته الأولية إلا ما هو معروف من طريقة التعليم في  
عصره وببسته ، فحفظ القرآن الكريم أولاً في الكتاب ، وكان مؤدبه الشيخ  
محرز بن خلف ، ثم انتقل إلى دراسة علوم الإسلام والعربية . وظهر  
نبوغه مبكراً حيث تفكر المصادر أنه ألف الرسالة سنة 327 هـ وهو إذ ذاك  
ابن سبع عشرة سنة .

ومعروف أن الرسالة تلخيص للمذهب المالكي ، وفيها أربعة آلاف  
مسألة وأعمائة حديث ، مما يشهد له بالتفوق العلمي والرسوخ في فقه  
المذهب في هذا السن المبكرة .

### شيوخه :

ومثل ذلك النبوغ المبكر في الفقه ، لا يكون إلا عن موهبة نادرة  
واستعداد فطري اتضحها جده في الدرس والتحصيل والنظر ،  
وتلمذته العلمية لشيوخ من أئمة عصره ، نخص بالذكر منهم من تلقى  
عنهم وكان لهم أثر واضح في شخصيته وفقهه .

1 — أبو بكر محمد بن محمد بن وشاح المعروف بابن اللباد  
القيرواني المتوفى سنة : 333 هـ (19) وسبق أن أشرت في الكلام على

(16) ج 4 ص : 230 .

(17) ج 1 ص : 80 .

(18) ج 6 ص : 73 .

(19) ترجم له عياشي في المدارك : 5 / 286 ، وابن ناجي في معالم الإيمان : 3 / 23 ،  
وابن فرحون في الديباج ص : 249 ، ومخلوف في الشجرة ص : 84 ، والحجوي  
في الفكر السامي : 3 / 111 .

عصر ابن ابي زيد الى انه من جملة من امتحنوا على يد العبيديين في سبيل عقيدتهم السنية ومذهبهم المالكي .

ورثاه تلميذه ابن ابي زيد بقصيدة جاء فيها :

يا طول شوقي الى من غاب منظره	ونكره في جوى الاحتشاء قد سكنا
لهفى على ميت ماتت به سبيل	قد كان احيا رسوم الدين والسفنا
كم من محنة طرقته في الاله فلم	يحزن لذلك اذ في ربه امتحنا
حتى استنار به الاسلام في بلد	لولاه مات به الاسلام واندفنا
الفقه حلته والعلم حلته	والدين زينته والله شاهدنا
اب لاصفرنا كفل لاجبرنا	وفي التوازل ملجانا ومفرعنا

2 - أبو الفضل العباس بن عيسى المسمى القتيرواني قتل في حرب العبيديين ، قرب المهديّة في رجب سنة 333 هـ ورثاه جماعة من العلماء بقصائد منهم . ابن ابي زيد (20) .

3 - الفقيه أبو عبد الله محمد بن مسرور العسلي المتوفى سنة 346 هـ عن 96 سنة (21) .

4 - أبو محمد عبد الله بن أبي هاشم بن منصور التحيبي المعروف بابن الحجام . توفي محروقا سنة 346 هـ عن 87 سنة (22) .

5 - أبو لأعرب محمد بن أحمد بن تميم بن تمام التميمي العالم المؤرخ الاديب ، امتحن فيمن امتحن من العلماء على يد العبيديين وسجن مع ولده مدة . توفي في ذي القعدة سنة 333 هـ عن ثلاث وثلاثين سنة (23) .

---

(20) المدارك : 5 / 297 ، معالم الايمان : 3 / 31 ، شجرة النور ص : 83 .

(21) معالم الايمان : 3 / 73 ، شجرة النور ص : 84 .

(22) المدارك : 5 / 330 ، معالم الايمان : 3 / 70 ، الديباج ص : 135 ، شجرة النور ص : 85 .

(23) المدارك : 5 / 323 ، معالم الايمان : 3 / 42 ، الديباج ص : 250 ، شجرة النور ص : 83 - 84 .

6 — أبو عثمان سعود بن أحمد الخولاني المتوفى سنة 324 هـ وهو ابن مائة سنة ، صحيح العقل والبصر (24) .

7 — الفقيه الاديب أبو القاسم حبيب بن الربيع المتوفى سنة 339 هـ وهو ابن نيف وثمانين سنة (25) .

8 — العالم الزاهد أبو الحسن حسين بن محمد بن حسن الخولاني الكاشي . المتوفى سنة 347 هـ وهو ابن مائة وثمان سنين (26) .

9 — أبو العباس عبد الله بن أحمد بن ابراهيم بن اسحاق التونسي المعروف بالابياتي . عالم افريقية في وقته ، من حفاظ المذهب المالكي مع ميل الى مذهب الشافعي ، توفي سنة 352 هـ وقد قارب عمره مائة سنة (27) .

10 أبو ميمونة دراس بن اسماعيل الجروى الفاسى اول من اخذ مدونة سحنون الى فاس ، وعنه انتشر المذهب المالكي بالمغرب . توفي سنة 357 هـ ودفن فى خارج باب الفتوح بفاس وقبره معروف بزار (28) .



ومع هؤلاء الشيوخ الذين اتصل بهم واخذ عنهم بالسمع ، جماعة من علماء المشرق اتصل بهم بالمكاتبة ، واجازوه منهم :

1 — الامام أبو بكر محمد بن عبد الله الابهرى المتوفى سنة 395 هـ (29) .

---

(24) شجرة النور ص : 82 .

(25) الفنداء : 5 / 334 ، الديباج ص : 106 .

(26) الديباج ص : 104 ، شجرة النور ص : 85 .

(27) الديباج ص : 136 ، شجرة النور ص : 85 .

(28) ترجم له احمد بابا في النيل ص : 116 ، ومخلوف في الشجرة ص : 103 ،

والعجوي في الفكر السامي : 3 / 115 .

(29) ترجم له ابن فرحون في الديباج ص : 255 ، والشيرازي في الطبقات ص : 167 ،

ومخلوف في الشجرة ص : 91 ، والعجوي في الفكر السامي : 3 / 122 .

2- أبو اسحق محمد بن القاسم بن شعبان المصري ، شيخ  
فقهاء المالكية بمصر في وقته ، توفى في جمادى الاولى سنة 355 هـ وقد  
جاوز ثمانين سنة (30) .

3 - أبو بكر محمد بن أحمد بن الجهم المروزي ، المتوفى سنة  
329 هـ (31) .

\* \* \*

### تلاميذه :

مكّنة ابن أبي زيد العلمية مع شهرته الواسعة جعلته مقصداً  
طلاب العلم ممن لا يكاد يحصيهم عد . واليه كانت رحلتهم من أقطار  
المغرب بخاصة ، ومنهم من بأنفوا رتبة المشيخة ففتقه بهم جيل من  
طلاب العلم .

فمن تلاميذ القرويين :

1 - أبو بكر أحمد بن عبد الرحمن انخولاني القيرواني شيخ فقهائ  
القيروان في وقته ، المتوفى سنة 432 هـ (32) .

2 - أبو سعيد وأبو القاسم خلف بن أبي القاسم الأزدي المعروف  
بالبرادعي . (33) من حفاظ المذهب المالكي ومن كبار أصحاب ابن أبي زيد  
وهو صاحب كتاب (التنقيب) .

3 - أبو القاسم عبد الرحمن بن محمد الحضرمي المعروف بالبيدي  
القيرواني المتوفى سنة 440 هـ (34) .

4 - أبو عبد الله الحسين بن أبي العباس بن عبد الرحمن الاجدابی  
المتوفى سنة 432 هـ (35) .

(30) ترجم له ابن فرحون في الديباج ص : 248 ، ومخلوف في الشجرة ص : 80 .

(31) ترجم له ابن فرحون في الديباج ص : 243 ، ومخلوف في الشجرة ص : 78 .

(32) انظر ترجمته في طبقات الفقهاء ص : 161 ، وشجرة النور ص : 107 .

(33) انظر ترجمته في الديباج ص : 112 ، وشجرة النور ص : 105 ، والفكر  
السامي 4 / 44 .

(34) انظر ترجمته في الديباج ص : 152 ، والشجرة ص : 109 ، والفكر السامي 44/4 .

(35) معالم الايمان : 3 / 212 ، شجرة النور ص : 98 .

5 - أبو محمد مكي بن أبي طالب القيسي القيرواني الفقيه  
المقريء . المتوفى بقرطبة سنة 437 هـ أو 39 (36) .

6 - أبو عبد الله محمد بن العباس الخواص ، المتوفى بعد عام  
426 هـ (37) .

ومن الاندلسيين :

1 - أبو بكر محمد بن وهب التجيبي القرطبي المعروف بالمقبري .  
المتوفى بقرطبة سنة 406 هـ (38) . له شرح على رسالة شيخه  
ابن أبي زيد .

2 - القاضي أبو عبد الله محمد بن يحيى بن أحمد بن محمد بن  
الحذاء التميمي . المتوفى سنة 410 هـ عن 63 سنة . (39) من  
مؤلفاته : شرح الموطأ في ثمانين جزءاً أسماه ( الاستنباط لمعاني السنن  
والاحكام من أحاديث الموطأ ) .

3 - أبو المظفر عبد الرحمن بن مروان بن عبد الرحمن القنازعي  
القرطبي . المتوفى سنة 415 هـ ، عن اثنين وسبعين سنة (40) .

4 - الفقيه المفتي أبو عمر أحمد بن محمد بن سعدى الاشبيلي  
المهدي كان حياً سنة 410 هـ (41) .

5 - أبو عبد الله محمد بن غالب الهمداني . المتوفى سنة 434 هـ (42)  
ومن أهل المغرب :

1 - أبو عبد الله الرحمن عبد الرحيم بن أحمد بن العجوز السبتي  
للغلسي . المتوفى سنة 413 هـ عن ثلاث وسبعين سنة (43) .

(36) معالم الإيمان : 3 / 213 ، شجرة النور ص : 107 .

(37) معالم الإيمان : 3 / 212 .

(38) انظر ترجمته في الديباج ص : 271 ، وشجرة النور ص : 111 ، وسماء فيها :  
التميمي .

(39) انظر ترجمته في الديباج ص : 272 ، وشجرة النور ص : 112 ، وفيه انه توفي  
سنة 416 هجرية .

(40) انظر ترجمته في الديباج ص : 152 ، وشجرة النور ص : 111 .

(41) انظر ترجمته في شجرة النور ص : 106 .

(42) انظر ترجمته في شجرة النور ص : 114 .

(43) الديباج ص : 153 ، شجرة النور ص : 115 .

2 - أبو بكر خلف بن أحمد بن خلف الزهوني الفقيه الطليطلسي .  
(44) لم أقف على وفاته .

\* \* \*

ومع ما كان لابن أبي زيد رحمه الله من مكانة علمية ، ورسوخ في المذهب ، كان مشهودا له بالورع والتقوى ، ونبل السجايا ، مع الزهد وانفاق المال في البر والاحسان ، فقد ذكروا أنه لم تجب عليه زكاة قط رغم ثروته الوفرة لكثرة بذله وعطائه ، وسجلوا له أمثلة رائعة في هذا المجال .

من ذلك أنه بعث إلى القاضي عبد الوهاب حين بلغه إقلاله بأف دينار ذهباً . وبعث إلى الفقيه أبي القاسم ابن شبلون حين كان مريضاً بخمسين ديناراً ذهباً ، ووصل يحيى بن عبد الله المغربي حين قدم القيروان بمائة وخمسين ديناراً ، وجهاز ابنه الشيخ أبي الحسن القابسي بأربعمائة دينار ، إلى غير ذلك من مكارمه ومزاياه (45) .

\* \* \*

### وفاته :

توفي رحمه الله زوال يوم الاثنين 30 شعبان عام 386 هـ على ما ذكره القاضي عياض في المدارك ، وابن ناجي في معالم الإيمان . وكانت وفاته بالقيروان خلافاً لما ادعاه بروكلمان من أنه توفي بمدينة فاس .

وشيعت جنازته يوم الثلاثاء الموالي ليوم وفاته في محفل رهيب حضره أعيان البلد ووجاؤها وعامة الناس في حفل لا يحصون . وصلى عليه الشيخ أبو الحسن القابسي بالريحانة ، ودفن بداره وقبره معروف إلى الآن بداره يزوره الناس .

ورثاء كثير من أدياء عصره بمراثي كثيرة منها قصيدة لابن الخواص قال فيها :

---

(44) الديباج ص : 113 .  
(45) انظر معالم الإيمان فقد ذكر عدة قصص من جوده وكرمه ج 3 ص : 141 .



هذا لعمر الله اول مصرع      ترزا به الدنيا وآخر مصرع  
كأنت تميد الأرض خائفة الربى      وتمور أملاك اليجوم الطلوع

ومنها قصيدة لابي زكرياء يحيى بن على الفقيه الشافعى جاء فيها :

خطب ألم نعمم السهل والجبال      وحادث حل انس الحادث الجلال  
ناع نعى ابن ابى زيد فقلت له      اشمسنا كشفت أم بدرنا أفلا ؟  
أم مادت الأرض وارتجت بساكنها      أم الحمام بعبد الله قد نزلا ؟  
فان يكن صدرنا حام الحمام به      فالطدر صاد ومن نار الاسى شعلا  
رزية عظمت اتراحها أفلا      أبكى وهل سلوة والبدر قد أفلا ؟

ومنها قصيدة لابي على بن سفيان قال فيها :

غضت فجاج الأرض حتى ما ترى      أرض ولا علم ولا بطحاء  
ما زلت تقدم جمعهم هدفا لهم      نى موكب حفت بن النجباء

مكانته وتراثه :

يعتد نى وزن الرجال وتقدير مكانتهم العلمية ، بشهادة العلماء لهم وآرائهم فيهم مما جعل نقد الرجال ، وبخاصة فى رواية الحديث والفقه ، علما له شأنه الخطير فى تاريخ الإسلام العلمى ، وله رجاله المختصون الخبراء ، وكتبه المعتمدة واثقل من شهادات العلماء لفقيه القيروان :

قول الشيخ أبى الحسن القابسى : «كان أبو محمد إماما مؤيدا موثوقا به فى دراسته وروايته » (46) .

— وقال أبو الحسن على بن عبد الله القطان : ما قلدت أبا محمد حتى رأيت السبائي يقلده (47) .

(46) معالم الإيمان : 1 / 136 ، والديباج ص : 136 .

(47) نفس المصادر السابقة .

— وقال القاضي عياض : كان امام المالكية فى وقته ، وقتوتهم ، وجامع مذهب مالك وشراح أقواله ، وكان واسع العلم كثير الحفظ والرواية ، كتبه تشهد له بذلك ، فصيح اللسان ذا بيان ومعرفة بما يقوله ، ذابا عن مذهب مالك ، قائما بالحجة عليه ، بصيرا بالرد على أهل الأهواء يقول الشعر ويجيده ، ويجمع الى ذلك صلاحا تاما وورعا وعفة . وحاز رئاسة الدين والدنيا ، وهو الذى لخص المذهب وضم نشره ونب عنه وملأت البلاد تواليفه عارض كثير من الناس أكثرها فلم يبلغوا مداه مع فضل السبق وصعوبة المبدأ ، وعرف قدره الاكابر (48) .

— وقال الشيخ الدباغ : كان من اهل العلم والعبادة والورع والفضل والاحسان بالمحل الاعلى ، انتشرت امامته في العلم شرقا وغربا ، وظهرت فضائله وفواضله بعدا وقربا ، واحد الزمان جلالة وعلميا ، فريد العصر عقلا وفهما (49) .

وقال الحجوى : يعتبر من الطبقة العالية من المؤلفين ، وعندى أنه  
أحق من يصدق عليه حديث : « يبعث الله لهذه الأمة على رأس كل مائة  
سنة من يحدد لها أمر دينها » (50) .

ويقال : لولا الشيوخان ، والمحمدان ، ، والقاضيان ، لذهب المذهب ،  
فالشيوخان : : أبو محمد بن أبي زيد ، وأبو بكر الإهري ، والمحمدان :  
محمد بن سخنون ، ومحمد بن المواز ، والقاضيان : أبو محمد عبد  
الوهاب ، وأبو الحسن بن القصار .

هذا بعض من كثير مما قيل في الثناء عليه ، وفي التعريف بشخصيته وسجاياه ومكانته العلمية . ومعها شهادة تراثه العلمي السخي المبارك ، الذي بلغ - فيما راجعت من مصادر - حوالي أربعين مصنفا أكثرها في الفقه ، وأن اتسع مجال نشاطه فالف في أصول التوحيد والقرآن ، وفي الرد على المارقين ، وعلى المخالفين للسنة ، وفي المواعظ وغيرها .

(48) المـــــــــــــدارك .

(49) معالم الايمان : 3 / 136 .

(50) الفكر السامي : 3 / 120 .

ومن أسف ان أكثر هذا التراث الجم قد ضاع ، لم يبق منه فيما راجعت من مظان — سوى ثمانية كتب ، المطبوع منها واحد محسوب ، والباقي ما يزال مدفوناً في خزائن المخطوطات بالمغرب ، وأوروبا وتركيا .

### — المطبوع هو (الرسالة)

— والمخطوطات ، اثنان منها ذكرتهما (دائرة المعارف الإسلامية) (51)

وقالت انه لم يبق ن مؤلفاته الثلاثين التي نسبها اليه كتاب سيرته  
الا (الرسالة) وهذا المخطوطان :

1 — مجموعة أحاديث توجد بالمتحف البريطاني أول 888. رقم 8 .  
ولعلها جزء من كتاب أجامع في السنن والآداب لان بروكلمان سماها : السنن .

2 — قصيدة في مدح النبي صلى الله عليه . وتوجد بنفس  
المتحف تحت عدد : 1617 أضاف اليهما بروكلمان : (52)

3 — العقيدة ، وهي رسالة في الكلام مع شرح لها لأحمد بن عيسى البرنسي ، توجد بمكتبة بني تحت رقم 744 . ولعلها جزء من شرح زروق للرسالة لابن له شرحين عليها طبع أحدهما مع شرح ابن ناجي ، ولم يذكر مترجموه ان له شرحاً مستقلاً على توحيد الرسالة .

4 — الجامع في السنن والآداب في الرق ، يوجد بخزانة القرويين بفاس تحت رقم : 1154 .

5 — كتاب النواذر ، توجد منه نسختان بخزانة القرويين بفاس الأولى تحت رقم : 841 ، أوله ما يجوز في المساقاة ، والثاني تحت رقم : 901 ، أوله كتاب الإيمان .

(51) ج 1 ص : 80 .

(52) في كتابه تاريخ الأدب العربي : 3 / 289 .

6 — جملة مختصرة من واجب أمور الديانة ، أورد ذكره الاستاذ غازيري ( ج 1 / 78 ) . والغالب أن هذه قطعة من الرسالة لأنها هي التي تكلم فيها على جملة مختصرة من أمور الديانات .

7 — احكام المعاميين والمتعلمين ، ذكره ابن خلدون في المقدمة ، (53) ونقل عنه في الفصل المتعلق بالنهاى عن الشدة فى تعليم المتعلمين .

واضيف الى ما ذكره «بروكلمان» ما جاء فى برنامج مكتبة القرويين من وجود أجزاء أخرى من كتاب النوادر وهى :

1 — نسخة رقم : 886 أولها : فى الحاف ان لا ياكل .

2 — نسخة رقم : 787 أولها : نكر ما يجوز فيه البذل باطعام .

3 — نسخة رقم : 788 أولها : امان العبد والمرأة والصبي .

4 — نسخة رقم : 789 أولها : كتاب الولاء .

كما توجد قطعة فريدة من (كتاب النوادر) فى موضوع الاقرار ، وقع الفراغ من مقابلتها بنسخة المؤلف سنة 383 هـ . وهى من الدخائر العريقة فى الاصاله والقدم ، كتبت فى حياة مؤلفها ، وتعتبر من نوادر المخطوطات بمكتبة القرويين .

ووقفت بالخزانة العامة بالرباط على ثلاثة اجزاء منه تحت الارقم الاتية :

1731 د — 425 ق — 695 ق ، وبالخزانة الملكية على جزء تحت رقم : 5050 .

8 — كما وقفت بالخزانة العامة على نسخة من (الكتاب الجامع فى السنن والاداب والحكم والمغازى وانتاريخ) رقمه : 1781 د .

---

(53) ص : 540 ، ومن خلال الفقرات التي نقلها ابن خلدون عنه ، نتعرف على نظرية ابن ابي زيد فى ميدان التربية والتعليم .

وهو كتاب اضافته الى (مختصر المدونة) واقتبسه من السماعيات  
عن مالك ومن الموطأ وغيره من الكتب .

\* \* \*

وفيهما عدا هذه الكتب التى بقيت من تراث «ابن أبى زيد» لا ادرى  
عن مصنفاته الضائعة الا ما قرأت من اسمائها فى الفهارس  
وكتب الطبقات .

وهذه هى :

- (1) كتاب تهذيب العتيبة
- (2) كتاب الاقتداء بأهل المدينة
- (3) كتاب الفب عن مذهب مالك
- (4) كتاب تفسير أوقات الصلاة
- (5) كتاب فى فضل قيام رمضان والاعتكاف
- (6) رسالة اعطاء القرابة من الزكاة
- (7) كتاب المناسك
- (8) مسألة الحبس على اولاد الاعيان
- (9) كتاب التنبيه على القول فى اولاد المرتدين
- (10) كتاب رد السائل
- (11) رسالة فى اصول التوحيد
- (12) كتاب الثقة بالله والتوكل على الله
- (13) كتاب المعرفة واليقين
- (14) كتاب المضمون من الرزق
- (15) كتاب البيان فى اعجاز القرآن
- (16) رسالة الى اهل سجلماسة فى تلاوة القرآن

- 17 رسالة فيمن تأخذه عند تلاوة القرآن والذكر حركة
- 18 رسالة في النهى عن الاجدل
- 19 كتاب حماية عرض المومن
- 20 كتاب رد الخاطر من الوسواس
- 21 كتاب الاستظهار في الرد على الفكرية
- 22 كتاب كشف التلبيس في مثله
- 23 رسالة في الرد على القدرية ومناقضة رسالة  
البغدادى المعتزلى
- 24 رسالة في الرد على أبى ميسرة المارق
- 25 رسالة طلب العلم
- 26 رسالة الموعظة والنصيحة
- 27 رسالة الموعظة الحسنة لاهل الصدق
- 28 رسالة وعظ وعظ بها محمد بن الطاهر القائد
- 29 كتاب انتبويب المستخرج

ومما يلاحظ أن في المخطوطات اتى وجدت له والمشار اليها  
سابقا ما ليس مذكورا هنا ، كاحكام المعلمين والمتعلمين الذى  
ذكره ابن خلدون .

وجملة مختصرة من واجب امور الديانات التي ذكرها  
الاستاذ كازير ) ، والعقيدة التي شرحها أحمد زروق ، وذكر بروكلمان  
وجودها بمكتبة بنى .

وبذلك تكون مؤلفاته قاربت الاربعين لا ثلاثين كما فى دائرة  
المعارف الاسلامية .

\* \* \*

وأهم مؤلفاته على الإطلاق هو كتاب النواذر والزيادات على المدونة وضعه في مائة جزء وقيل فيه : أنه أجمع كتاب في المذهب ، لأنه اشتمل على جميع أقوال المذاهب وفرع آلامها كلها في هذا الكتاب كما قال ابن خلدون ، (54) ونقل ابن يونس معظمه في كتابه « الجامع » على المدونة وعليه كان المعول في انتقاه ، إلا أنه لم تبق من أجزائه المائة إلا نسخ متفرقة هنا وهناك كما رأينا .

أما المختصر - وهو من أهم مؤلفاته أيضا ، لأنه يحتوي على خمسين مسألة كما قال ابن النديم - (55) فلم يبق منه إلا القطعة المشتملة على كتاب الجامع في السنن والأدب التي أشرت إليها .

### الرسالة :

إن يكن أكثر التراث العلمي لابن أبي زيد قد ضاع في غيبة الزمن ، والذي سلم منه من الضياع ما يزال معطلا في خزائن المخطوطات بالشرق والغرب ، فإن كتابه الفرد الذي طبع كان حسبه عطاء ومثوبة وأجرا . فما أعلم كتابا في الفقه المالكي بعد ( الموطأ ، والمدونة ) حظي بمثل ما حظيت به (رسالة ابن أبي زيد) من قبول وعناية وشهرة وانتشار في الآفاق ، وعمق أثر في خدمة فقه المذهب ونفع الأجيال من طلابه على امتداد الزمان والمكان .

كتب الشيخ الفقيه «أبو العباس القلشناني المتوفى سنة 863 هـ في مقدمة شرحه لها «اشتهرت أشتهار النهار ، وشاعت في جميع الاقطار ، وتلقاها الناس بالقبول في سنائر الأمصار وظهرت بركاتها وبينها على من اشتغل بها من الكبار والصغار ، ولهذا يقال : أن من حفظها واعتنى بها وهبه الله تعالى ثلاثا أو واحدة من الثلاث :

العلم ، والصلاح ، والمال الطيب ، لم تسمح القرائح بمثلها ، ولم ينسج ناسج على منوالها ، وكثرت بذلك الأوضاع عليها» .

وقال الشيخ الدباغ في (معالم الإيمان) .

(54) المقدمة ص : 450 .

(55) فهرست ابن النديم ص : 297 .

«اشتهرت (الرسالة) في سائر بلاد المسلمين حتى بلغت العراق واليمن والحجاز ، والشام ، ومصر وبلاد النوبة وصقلية وجميع بلاد اميرقيا والاندلس والمغرب وبلاد السودان ، وتنافس الناس في اقتنائها حتى كتبت بالذهب ، وأول نسخة منها بيعت ببغداد في حلقة أبي بكر الابهري بعشرين ديناراً ذهباً » (56) .



ومقدمة «ابن أبي زيد» لرسالته تكفى هنا للتعريف العام بأبوابها ومقاصدها . قال : أما بعد : أعاننا الله وإياك على رعاية ودائعه ، وحفظ ما أودعنا من شرائعه فانك سألتنى أن أكتب لك جملة مختصرة من واجب أمور الديانات مما تنطق به اللسنة ، وتعتقده الافئدة ، وتعلمه الأجوارح ، وما يتصل بالواجب من ذلك من أنسن من مؤكدها ونوافلها ورغائبها ، وشيء من الآداب منها ، وجمال من أصول الفقه وفنونه على مذهب الإمام مالك بن أنس وطريقته مع ما سهل سبيل ما أشكل من ذلك من تفسير أراسخين ، وبيان المتفقهين لما رغبت فيه من تعليم ذلك لولدان كما تعلمهم حروف القرآن ليسبق الى قلوبهم من فهم دين الله وشرائعه ما ترجى هم بركته ، وتحمد لهم عاقبته ، فاجبتك الى ذلك لما رجوته لنفسى ولك من ثواب من علم دين الله أو دعا اليه .

واختلف فيمن سأل ذلك ، فقيل : «الشيخ أبو اسحاق السبائي» . وقيل : «الشيخ المؤدب محرز بن خاف» . وهو ما صرح عند «ابن ناجي» قال : وهذا هو الصحيح عندي لان قول الشيخ أبي محمد : كما تعلمهم حروف القرآن يدل على ذلك لاني لا أعلم أحدا ممن تعرض الى مناقب أبي اسحاق السبائي ذكر أنه كان مؤدبا ، ولا يقال : لا مانع أن يكون سألوه معا وأسعفهما لان أفراد الضمير في قوله : « وإياك ياباه » (57) .

وفي كل حال ، فالمقدمة صريحة الدلالة على أن « ابن أبي زيد » لم يتجه الى تصنيف الرسالة من تلقاء نفسه ، بل سأل أحد خيوحه أن يفعل . وسبقت الإشارة الى ما أجمعت عليه المصادر من أن ابن أبي زيد كتب رسالته سنة 327 هـ ، وهو في السابعة عشرة من عمره ، على

(56) معالم الإيمان : 3 / 137 .  
(57) معالم الإيمان : 3 / 138 .



أدنى القولين في تاريخ مولده . فسؤال شيخه - وهو اعرف بتلاميذه - شاهد على أن ابن أبي زيد كان في صباه الفض ، موضع الثقة والرجاء من شيخه ، وأهلا لأن يندب لهذا العمل الجليل الذي لا عهد لتاريخ الفقه - وأتخرج من القول : لتاريخ العلم - بأن ينهض بمثله شاب لم يتم العقد الثاني من عمره .

ولم تكد الرسالة تخرج الى الناس ، حتى تلقاها فقهاء وقته بالرضى والتقدير . فشهد ذلك بأن الشاب كان عند حسن رأي شيخه فيه ، وأنه نهض بما ندب له ، بكفاية واقتدار .

ذكر ابن ناجي أنه لما فرغ من تأليفها كتب منها نسختين وبعث بواحدة الى أبي بكر الابهري ببغداد فأظهر الفرح بها وأشاع خبرها بين الناس وأثنى عليها وعلى مؤلفها ، وأمر ببيعها ليحسن بثمنها الى الواصل بها ، فبيعت بمائتي دينار دراهم . فقال : لا تباع الا وزنا بوزن ، فجاء وزنها ثلاثمائة دينار ونيفا . وبعث بالثانية الى أبي بكر بن أبي زرب بقرطبة فأخفاها وأخذ في تأليف ( كتاب الخصال ) عوضها ثم أظهرها بعد ذلك .

وكتب ابن أبي زيد الى أبي بكر الابهري يخبره بما فعل ابن زرب فراجع الابهري بأبيات يقول فيها :

اعجب ما في الامر عندي	اظهار ما تدعى القلوب
تأبى نفوس قوم	وما لهم عندهم ذنوب
وتصافى انفس نفوسها	وما لهم عندهم عيوب (58)
ما ذاك الا المضمرا ت	يعلمها الشاهد الرقيب

\* \* \*

ثم تعاقبت عصور ، وهذه (الرسالة) موضع التقدير والاهتمام، واعتنى بشرحها والتعليق عليها عدد كبير من العلماء في الشرق والغرب . فكانت

---

(58) كذا في معالم الإيمان ٦ وفي المدارك : وما لها عندها نصيب .

هذه العناية البالغة ، تزكية لراى الشيخ فى الفقيه الشاب ، وتأييدا لشهادة  
فقهائه وقتها لها .

من هؤلاء العلماء الذين عنوا بشرحها والتعليق عليها :

(1) تلميذه أبو بكر محمد بن موهب القرطبي المعروف بالمقيري ،  
المتوفى سنة : 406 هـ (59) له شرح على رسالة شيخه ذكره مترجموه ولم  
أقف عليه .

(2) القاضى أبو محمد عبد الوهاب بن على بن نصر البغدادى المتوفى  
سنة : 422 هـ (60) .

ذكر القلشاني فى مقدمة شرحه ان القاضى عبد الوهاب أول شارح  
للرسالة . وذكر «ابن ناجي» فى (معالم الايمان) أن شرح القاضى عبد  
الوهاب يقع فى نحو ألف ورقة منصورى ، وأول نسخة من هذا الشرح  
بيعت بمائة مثقال ذهباً (61) الا انى لم أقف عليه ولم يذكره بروكلمان فيما  
ذكره من شروح الرسالة .

وقد مدح القاضى عبد الوهاب الرسالة فى أبيات قال فيها :

رسالة علم صانها العلم النهـد	قد اجتمعت فيها الفرائض والزهد
اصول اضاءت بالهدى فكانمـا	بدأ لعيون الناظرين بها الرشـد
وفى صدرها علم الديانة واضـح	وآداب خير الخلق ليس لها نـد
لقد أم بانيتها السنداد فذكره	بها خالد ما حجج واعتمر الوفد

(3) القاضى أبو الحسن على بن محمد بن عبد الحق الزرولبي المعروف  
بالصغير المتوفى سنة 719 هـ (62) .

- 
- (59) سبق التعريف به .  
(60) الديباج ص : 159 ، الفكر السامي : 4 / 39 ، شجرة النور ص : 103 .  
(61) معالم الايمان : 3 / 140 .  
(62) الديباج ص : 212 ، شجرة النور ص : 215 ، الفكر السامي : 4 / 71 .

قيدت عنه تقايد على الرسالة قيدها عنه تلاميذه وأبرزوها تاليفا .

(4) أبو زيد عبد الرحمن بن عفان الجزولي المتوفى سنة 741 هـ (63) له تقاليد على الرسالة جمعها بعض تلاميذه . توجد نسخ منها بخزانة القرويين ، وذكر بروكلمان وجود نسخ منها بميونخ ، والمتحف البريطاني والجزائر .

(5) أبو سالم إبراهيم بن عبد الرحمن بن أبي بكر المتولى من أهل تيزي ، ويعرف بابن أبي يحيى .

توفى سنة 748 هـ له شرح على الرسالة عظيم الفائدة كما قال ابن فرحون . (64) لم يذكره بروكلمان .

(6) أبو الحجاج يوسف بن عمر الانفاسي المتوفى سنة 761 هـ . (65) توجد نسخ من شرحه بخزانة جامعة القرويين أحداها وقع الفراغ من نسخها سنة 947 هـ .

كما توجد نسخة منه بميونخ برقم 347 ، في فهرس المخطوطات العربية بخزانتها ، والمتحف البريطاني برقم 164 ، والاستكوريال برقم : IO59 حسبما ذكره بروكلمان .

(7) علي بن يوسف البلوي الشيببي المتوفى سنة 782 هـ ذكره بروكلمان أنه توجد نسخة من شرحه بمكتبة جامع الزيتونة بتونس . وبالإسكندرية .

(8) أبو الفضل قاسم بن عيسى بن ناجي التنوخي القيرواني (66) المتوفى سنة 838 هـ له شرح على الرسالة مطبوع (67) متداول .

وانقل هنا عبارة لابن ناجي ، تشهد بمدى حرصه على إنجاز شرحه على الرسالة قبل أن يخين أجله . وذلك في ظروف صعبة ومحنة قاسية ،

---

(63) نيل الابتهاج ص : 165 ، شجرة النور ص : 218 .

(64) الديباج ص : 89 - 90 .

(65) نيل الابتهاج ص : 352 ، شجرة النور ص : 233 .

(66) نيل الابتهاج ص : 223 ، شجرة النور ص : 244 ، الفكر السامي : 4 / 90 .

(67) طبع بمصر سنة 1332 هـ - 1914 م .

يشغل مثلها عن درس وشرح وتأليف قال في ( معالم الإيمان ) : وكنيت نويت في صغري ان كان مني شيء ان أصنع على الرسالة تأليف فوقفتي الله الى ذلك فالفته وانا بتونس في حال القراءة بها ، وفرغت منه في زمن قريب خشية حضور اجلي اذ الفته في زمن الوباء ، ووصل الموت وانا أولف منه ثلاثمائة كل يوم ، فاذا وجدت في هذا التأليف بعض تقصير مني في حفظ المذهب فطالعته في شرح التهذيب تجده على أكمل وجه « (68) .

(9) أبو العباس أحمد بن محمد بن عبد الله القلشاني (69) المتوفى سنة 863 هـ له شرح سماه «تحرير المقالة في شرح الرسالة» . توجد نسخة منه بالخزانة العامة بالرباط في جزئين تحت رقم : 841د و 152د ، فرغ من تأليفه في 29 صفر سنة 821 هـ .

كما توجد نسخة في جزئين بمكتبة تطوان تحت رقم : 16/15 ، وهاتان النسختان لم يشر اليهما بروكلمان واما أشار الى وجود نسخة بمكتبة القرويين بفاس ، وبمكتبة جامع الزيتونة بتونس ، وخزانة الفاتكان والاسكوريال ، والجزائر .

(10) أبو محمد سعيد بن سليمان الكرامي السملالي الجزولي المتوفى سنة 862 هـ سمي شرحه (مرشد المبتدئين الى معرفة الفاظ الرسالة) توجد نسخة منه بمكتبة تطوان تحت عدد : 35 في جزء واحد .

(11) أبو الحسن علي بن محمد البسطي القرشي الشهير بالقلصادي المتوفى سنة 891 هـ . (70) له شرح على الرسالة ذكره أحمد بابا في نيل الابتهاج ، والشيخ مخلوف في شجرة النور وغيرهما ، لم أقف عليه ، ولم يذكره بروكلمان .

(12) أبو العباس أحمد بن أحمد بن أحمد بن محمد بن عيسى البرنسي الفاسي الشهير بزروق المتوفى سنة 899 هـ (71) .

(68) معالم الإيمان : 3 / 149 .

(69) انظر ترجمته في شجرة النور ص : 258 .

(70) له ترجمة في النيل ص : 261 ، وشجرة النور ص : 261 .

(71) له ترجمة في النيل ص : 84 ، وشجرة النور ص : 267 ، والفكر السامي : 98/4 .

له شرحان على الرسالة : أحدهما مطوع مع شرح ابن ناجي . أما الشرح الثاني ، فذكره مترجموه ، ولم اقف عليه .

(13) داود بن علي بن محمد القلتاوي الازهري (72) المتوفى سنة 902هـ له شرح سماه : «توضيح المسالك» .

قال صاحب النيل : «استمر ذكره في الافاق وعم النفع به» ، ذكره بروكلمان وأشار الى وجوده بمكتبة جامع الزيتونة بتونس تحت رقم 2426 .

(14) أبو الحسن علي بن محمد بن محمد بن محمد بن يخلف المتوفى المصري الشاذلي المتوفى سنة 939 هـ (73) .

له ستة شروح على الرسالة :

- غاية الاماني
- تحقيق المباني
- توضيح الالفاظ والمعاني
- تلخيص التحقيق
- الفيض الرحماني
- كفاية الطالب الرباني

وهذا الأخير مطبوع متداول ، عم النفع به كثيرا ، وهو المعروف بشرح أبي الحسن . وعليه كان الاعتماد في تدريس الرسالة بجامع القرويين .

وقد وضع عليه الشيخ علي بن أحمد الصعیدی العدوي (3) المتوفى سنة 1189 هـ حاشية مهمة لتوضيح مشاكله ، وتفسير غامضة ، وهى مطبوعة مع الشرح عم النفع بها ايضا .

كما جمع الشيخ أبو عبد الله محمد بن عبادة المتوفى سنة 1193 هـ تقارير شيخه الصعیدی على أبي الحسن ، أضافها الى الحاشية المذكورة . وزاد عليها نكتا مفيدة . وقفت عليها بمكتبة تطوان برقم : 209

(72) له ترجمة في النيل ص : 116 ، وفي الشجرة ص : 258 .

(73) انظر ترجمته في نيل الابتهاج ص : 212 ، وشجرة النور ص : 272 .

(74) انظر ترجمته في شجرة النور ص : 341 .

أما بقية الشروح فهي مخطوطة ، ذكرها بروكلمان وأشار الى وجود نسخ منها في بعض المكتبات العالمية (75) .

(15) عبد الله بن أحمد الفاكهاني المتوفى سنة : 972 هـ ، ذكر بروكلمان أنه توجد نسخة من شرحه برامبور برقم : 228 .

وبالإضافة الى الشروح المتقدمة التي اهتمت بالناحية الفقهية فإن كثيرا من العلماء اهتموا بشرح ألفاظ الرسالة وجعلوا عليها شبه المعاجم اللغوية والاصطلاحية منها :

(16) أبو عبد الله شمس الدين محمد بن إبراهيم التتائي (76) المتوفى سنة 942 هـ وضع شرحا لألفاظ الرسالة سماه «تنوير المقالة في حل الفاظ الرسالة» توجد نسخة منه بمكتبة تطوان تحت رقم 358 .

وقد وضع «أبو الارشاد نور الدين علي بن زين العابدين الاجهوري» المتوفى سنة 1066 هـ حاشية على شرح التتائي توجد نسخة منه بالخزانة العامة بالرباط .

ذكره بروكلمان وأشار الى وجود نسخ من الشرح والحاشية في ميونيخ ، وباريس ، وتونس ، والقاهرة (77) .

(17) تعليقات لمحمد بن محمد بن عبد الرحمن الخطاب المتوفى سنة 993 هـ جمعها ولده يحيى من طوره على نسخته وأخرج منها تأليفا ذكر في مقدمته أنه ليس له فيه الا الجمع والترتيب .

توجد نسخة منه بمكتبة تطوان تحت رقم : 14

(18) أبو عبد الله محمد بن منصور بن حمادة الزناتي له شرح غريب الرسالة سماه : « غرر المقالة في شرح غريب الرسالة » .

---

(75) انظر بروكلمان : 3 / 288 .

(76) انظر ترجمته في شجرة النور ص : 303 - 304 .

(77) انظر بروكلمان : 3 / 288 .

توجد نسخة منه بمكتبة تطوان تحت رقم : 852 وقفت عليه ، ذكره بروكلمان وأشار الى وجوده بباريس ، الا أنه سماه « حل المقالة » .

(19) أبو العباس أحمد بن غنيم بن سالم النفاوي (78) المتوفى سنة 1125 هـ له شرح على الرسالة سماه : « الفواكه اللوانى على رسالة ابن أبي زيد القيروانى » مطبوع فى جزئين (79) متداول .

(20) أبو عبد الله محمد بن قاسم جسوس (80) المتوفى سنة 1182 هـ له شرح الفاظ الرسالة مطبوع على الحجر بفاس فى أربعة أسفار ، متداول ، ويعتبر من الشروح المهمة .

### نظم الرسالة :

لم يقتصر العلماء على شرح الرسالة والتعليق عليها ، منهم من نظمها كلا أو بعضا تيسيرا لحفظها .

ومن نظمها : عبد الله بن أحمد بن الحاج الغلاوى الشنجيطى

ومما جاء فى مقدمة نظمه :

هذا ولما كانت الرسالة	لعلم دين الله كالحبالـة
تقتنص الوحشى والانسيا	وتجمع البرى والبحريا
ولم يكد سيل الشروح يسقى	حتى يعم جذرها للسبق
فأنيبت جواب كل سائل	واتت اكلاها من المسائل
لكن لعسر حفظها المدراك	منها خفية فكل تـارـك
مثلثها فى كفتى ميزان	درا وما الخسر كالعيان
لكى ينال حفظها بالنظر	فى شعرها المرغـب المنفر

وقفت على قطعة منها فى حوالى ستمائة بيت بمكتبة تطوان تحت رقم : 458/3 ضمن مجموع وصل الناظم فيها الى الزكاة . وأخبرنى الاستاذ الكبير العلوى بأن هذا النظم يوجد كاملا بموريطانيا .

(78) انظر ترجمته فى شجرة النور ص : 318 . وقد وقع له خطأ فى وفاته حيث ذكر انه توفى سنة 1225 .

(79) طبـع بمصر سنة 1355 .

(80) انظر ترجمته فى شجرة النور ص : 355 .

كما نظم مشكلاتها الفقيه ابو عبد الله محمد بن غازي المكناسي المتوفى سنة : 919 هـ وشرح هذه المشكلات الفقيه أبو عبد الله محمد الخطاب المتوفى سنة : 958 هـ في مرج سماه «تحرير المقالة في شرح نظائر الرسالة» .

### رسالة ابن ابي زيد ، في الغرب الاوروبي :

لم يقف انتشار الرسالة عند حدود العالم الاسلامي على اتساع ارجائه وتعدّد أقطاره ، بل عبرت الى ما وراءها من آفاق ، فكانت من ذخائر تراثنا الفقهي الذي عني به المستشرقون وحرصوا على جمعه ونقله ، وعكفوا على ترجمته ودراسته .

اذكر من ذلك ، ان الرسالة نشرت في نصها العربي بلندن سنة 1906 م مع ترجمة انجليزية لها بعناية المستشرق أ. درسل ، وعبد الله المامون السهروري .

ثم ترجمها الى الفرنسية المستشرق فانيان ونشرت الترجمة بباريس سنة 1914 م .

وذكر الاستاذ الكعك (81) ان السيد برشي المترجم بدواوين الدولة التونسية أعد ترجمة أخرى للرسالة اعتمادا على ترجمة « فانيان » .

وبعد ، فلعلّي أكون قد وفقت في إبراز شخصية هذا العالم الفذ الذي حمل لواء المنهج المالكي ، وختم أصوله وفروعه فلقلب بحالك الصغير . كما أرجوا ان اكون قد ساهمت في لقاء بعض الاضواء على تراثه العلمي الغزير الذي ضاع معظمه - مع الاسف الشديد - او بقي مجهولا لدى الدارسين والباحثين .

وعسى الله ان يوفق العاملين المخلصين في ميدان البحث العلمي ، والمهتمين بشؤون الثقافة الى التعاون على نشر هذه الذخائر التي بقيت معطلة من تراث ابن ابي زيد . والبحث عما يمكن ان يعثر عليه من مؤلفاته المجهولة ، وفي ذلك فليتنافس المتنافسون .

وفاما من أعطى واتفى وصدق بالحسنى فسنيسره لليسرى ، صدق الله العظيم .

---

(81) في بحث عن ابن ابي زيد نشره بمجلة التراث بتونس .



## الاستاذ شبيها حمداتي ماء العينين

محرز على شهادة دبلوم الدراسات الاسلامية العليا والحديث ،  
متخصص في الفقه المالكي .

( المملكة المغربية )



## تأثر القوانين المغربية بأقوال المذهب المالكي

بقلم : الاستاذ شبيها حمداني ماء العيينين

### نظرة عامة :

ان الاقتباس ، أو التأثر ، أو أي نوع من أنواع الاعتماد التي تظهر في نص جديد على نص آخر لا بد في ذلك أن يكون النص المعتمد عليه اسبق تاريخا من النص المعتمد بكسر « الميم » .

ولهذا فلا يمكن أن نسلم لكل الدين اشتغلوا بتحليل نصوص القوانين المطبقة ببلادنا ، على أساس أنها مستخلصة في جلها ، من القوانين الفرنسية التي أشرت في كتابي حول الصورية بين الشريعة والقانون على أننا ان كنا مدينين لها بنوع من التنظيم من حيث الجمع وترتيب المواضيع ، فإنه يبقى على تلك القوانين ، أن تعترف بالفضل هي بدورها للشريعة الإسلامية ، وبالاخص المذهب المالكي ، الذي ترجم الكثير من نظريات فقهاء ابان أعداد المدونة الفرنسية وصيغت منها مواد كثيرة خصوصا في نظرية العقد ، وحسب ما أثبتته غير واحد مثل كتاب المقارنات التشريعية للسيد عبد الله على حسين الذي ، أثبت بحجج دامغة تأثر القانون الفرنسي بالمذهب المالكي .

لذا فإنه لا يعقل ان يصبح كل فصل من فصول القانون المدني في هذا البلد الاسلامي ، أو ذاك محكوم ، بأن يرجع أصله الى القوانين الغربية بمجرد كون الباحثين لم يعثروا على عباراته بالنص في الكتب الإسلامية ، فالحقيقة الثابتة في هذا المضمار ، هو ان فقهاء الشريعة الإسلامية ، دونوا في أبحاثهم مختلف المبادئ القانونية المتداولة اليوم لدى جهات

التشريع ، والمائدة فى مختلف الجامعات ، واعني هنا بالخصوص كل ما يتعلق بالمعاملات ، وقوانين الاثبات وعلى هذا الاساس ، فان أي تشريع لم نلاحظ فيه تمردات على روح الشريعة لا يمكن ان يعزى الى الاصل الذي هو الفقه الاسلامي .

ذلك انه بمجرد اعتماد القانون على استبعاد كل انواع العقود المخالفة للشريعة الاسلامية مثل استبعاد اشتراط الفائدة بين المسلمين ، او تحريم جميع المعاملات الربوية ، ثم تحريم عقود الفرر ، وما شاكل ذلك من معاملات تنظمها عادة القوانين المدنية بما فيها من قوانين الجوهر ، او الشكل ، وكذلك المعاملات العقارية التي قننت اوضاع المعاملات فيها عندنا بمقتضى ظهير 19 رجب 1333 ، وما يلاحظ فيها من استبعاد لكل الصور الواضحة فى مخالفتها لظاهر الشريعة الاسلامية كل ذلك يدفع الى طرح السؤال التالي لانه اقرب الى الموضوعية فى نظري ، وهو ما هي المواضيع التي خرج فيها التشريع المغربي عن مقتضيات نصوص الشريعة الاسلامية ؟

ان الجواب على هذا السؤال يقتضي الرجوع الى مراحل التشريع بالمغرب ، والتي تتلخص فى ثلاث مراحل هي :

- ما قبل الحماية
- مدة الحماية
- عهد الاستقلال

1 ) ان الجواب عن المرحلة الاولى يتطلب شرحا اكثر لو ان سبب انتشار المذهب المالكي ، او ترسيمه بالمغرب لم يكونا مدرسين فى هذا المهرجان ، لذا ولكون هذين الموضوعين شرحا بما فيه الكفاية من طرف الاستاذين العلامة الشيخ المكي الناصري ، والدكتور عباس الجراي ، فان الذي يبقى يتطلب اشارة عن تلك المرحلة ، هو انها كانت خالية من وجود قوانين وضعية مدونة على الشكل المعروف اليوم ، ولكن لا يعني هذا ان المغرب آنذاك كان يشكو نقصا قانونيا ، او ان الاعراف والعادات ، هي التي كانت تحكم سلوك افرادهم فى معاملاتهم بعضهم مع البعض ، بل على العكس من ذلك ، فان احكام الشريعة الاسلامية هي التي

كانت مطبقة تطبيقا محكما وسائدة فى شتى ربوع الوطن من البحر الابيض الى لكويره ، ولقد كانت الكتب المطبقة فى الموضوع محصورة ومعروفة ، وهي التي تحكم فتاوي الفقهاء واحكام القضاة ، وهي التي كان بواسطتها يهدر حكم العرف ان وجد مخالفا لها . وكان المعتمد رواية بن القاسم فى المذهب المالكي .

وينبغي لفت النظر الى ان تلك المرحلة رغم بعض التعارض الذي كان يطرأ من حين لآخر فى نازلة واحدة ، بحكم عدم حصر درجات المحاكم ولتناقض نظريات الفقهاء حسب الاقوال الكثيرة التي اكتسبت خصوصيتها فى نظري من اتساع دائرة المباح فى الشريعة الاسلامية ، انه بالرغم من ذلك كانت توجد ضوابط ذات أهمية بالغة جعلت القضاة ، والفقهاء تضيق شقة الخلاف بين احكامهم وفتاواهم بالنسبة للنازلة الواحدة ، وان مما يؤيد هذا الافتراض هو نظم « العمل المطلق » للقاسي، والذي يجد الباحث انه اعتمد فى كثير من جهات الوطن ، فلو لم يكن هناك نظريات متقاربة لما تمكن ناظمه من جمعه .

### مدة الحماية :

ان تشبث المغاربة بمشهور المذهب المالكي فى اغلبيه احوالهم حتم على مصالح التشريع التي اسستها الحماية فى العقد الثاني من هذا القرن، ان تسير ولو الى حد ما فى الاتجاه التشريعي المعاصر الذي لا يهدر المبادئ الاساسية للشريعة الاسلامية ، وان كان ذلك لم يمنع من بعض اللبس الذي اعتمدته تشريعات مصالح المستعمر حماية لمصالح الاجانب، واعتمادا على ذلك يمكننا رغم عدم توفر اية مذكرة ايضاحية لاي ظهير من الظواهر الصادرة ابتداء من سنة 1913 يمكنها ، ان تعطي جوابا على السؤال الذي طرحناه حتى يمكن القول بأن القوانين المدنية ، راعت او اهدرت التمسك بالشريعة الاسلامية يمكننا القول اعتمادا على ذلك ، ان القوانين المغربية تقسم حسب اتجاه نصوصها الى نوعين : 1 قسم ظل محافظا على روحه الاسلامية ونزعته المالكية ، وهو الذي لا ترى جهات التشريع آنذاك انه سيتعرض لتنظيم مصالح الاجانب المقيمين بالمغرب ، وبالاخص الفرنسيين 2 وقسم آخر اعد على اساس ضمان مصالح الاجانب ،

اما فيما بينهم ، او بينهم وبين المقاربة ، وهذا اقتبس في كثير من حالاته من القانون الفرنسي .

فالمثال الاول الاحوال الشخصية فقد ترك سن اي قانون ينظم احوالها آنذاك وبقي المشهور في المذهب المالكي هو المطبق في شأنها حتى السنوات الاولى للاستقلال ، حيث بادر المشرع بسن مدونة لها اخذت اغلبيه نصوصها من مشهور المذهب المالكي ، كما سيأتي .

اما النوع الثاني فاهم تطبيق له هو ظهور تنظيم المحافظة العقارية حيث روعيت فيه مناعة اجراءات التسجيل وحفظ حقوق من يقوم بذلك ، وهي مسطرة وان كانت تدخل نوعا من التنظيم والمعاصرة على الملكية العقارية ، فان مصالح التشريع آنذاك اقدمت عليها حماية للمصالح الاجنبية لادراكها ، ان المقاربة كثير منهم يجهلها ، ويجهل ما يترتب عن عمليات التسجيل والشهر من ضياع لحقوقه في فترة وجيزة ان لم يتعرض ، ومما يوضح النية السيئة لمصالح المستعمر آنذاك هو ان تلك القوانين ظلت تطبق باللغة الفرنسية حتى لا تعرف عنها الاغلبية الساحقة من الشعب اي شيء ، ولعله من بين الاسباب الوطنية ، والسياسية التي اعتمدتها الدولة من بعد الاستقلال لاسترجاع تلك الاراضي من يد المستعمرين الأجانب ، هو عدم شرعية ملكية اصحابها لها لخروج مسطرة نقل حقوق الملكية اليهم عن الشريعة الاسلامية والتي تطبق في المغرب عن طريق اعتماد المذهب المالكي .

ان هذه المرحلة شهدت ميلاد جل القوانين المعاصرة المطبقة ببلادنا حتى الآن ، اذ من بداية العقد الثاني من هذا القرن تتابعت المدونات في شكل ظواهر تنظم تقنين القوانين ، ولكن وبما اننا ، وبقيادة العرش العلوي المجيد كنا وما زلنا وسنبقى بحول الله مسلمين سنيين مالكيين ، فان ذلك يحتم على المعدادي تشريع يهنا ، ان يراعي هذا الشعور الذي لا يقبل المساومة .

وبالرغم من ضيق الوقت وتشعب مواضيع هاته الدراسة لا بد من اعطاء بعض الامثلة ، ولو بطريقة موجزة نلفت فيها النظر الى اهم العناصر التي تكون حججا مقبولة ، تؤدي الى الحكم بان المستعمر ، وان كان من

بين أهدافه مع فجر هذا القرن ، أن يسن جملة من القوانين تحميه بصفته  
متركبا من مصالح المستعمر الفرنسي او الاسباني ، فانه بقي يرغم ذلك  
وأضعا كل حساباته لتمسك جميع المغاربة بالمذهب المالكي ، وهي ميزة  
اكسبت بلادنا قوة وطنية اسلامية ظل المستعمر يخشاها في كل  
الاجراءات التي صاحبت أي مرحلة من المراحل التي مرت بها خطوات  
سن القوانين المدنية ، وهذه بعض الامثلة التي سنقسم اليها موضوعنا :

1 ( دراسة مصادر الالتزام فى القانون المدني المغربي ، ومدى  
مراعاتها لما تؤول اليه أحكام المذهب المالكي .

2 ( تمسك مدونة الاحوال الشخصية بروح الشريعة الاسلامية ،  
واحالتها على المشهور من المذهب المالكي فى كل ما لم تنص عليه مما  
يدخل فى اختصاص الاحوال الشخصية والمواريث بالمغرب .

## الفصل الاول مصادر الالتزام

إذا كانت نظرية الالتزام تعتبر ركيزة الحقوق المدنية ، فهي منها  
بعثابة العمود الفقري للانسان ، فان القانون المغربي المدني الصادر فى  
قشيبه الاول بتاريخ 9 رمضان 1331 موافق 12 غشت سنة 1913 وما  
تلى ذلك من تعديلات ، قد تضمن كتابين اولهما يعنى بنظرية الالتزام بصفة  
عامة وتشتمل على : - مصادر الالتزام - ثم أوصاف الالتزام ، ثم آثار  
الالتزام ، ثم انتقال الالتزام ، ثم انقضاء الالتزام ، ثم اثباته .

وإذا كان المشرع المغربي تأثر بالقوانين الفرنسية من حيث التنظيم ،  
وأسلوب التقنين ، والحرص على نفس التعاريف والالقاء ، التي أصبحت  
تكاد تكون محل اجماع من حيث المنهاج لدى مختلف أصحاب القوانين  
الوضعية ، سواء كانت لائنية المنع أو جرمانية الروافد ، فان قوانين  
البلاد الاسلامية ، وخصوصا العربية منها بقيت بصمات أسلوب الفقه  
الاسلامي واضحة فى جبين كل تقنين منها ، وتعداد أسباب ذلك يطول  
شرحها الا انه ينبغي أن يركز على واحد منها ، وأعني به أن كل التصرفات  
التي يحرمها الفقه الإسلامي تكاد تكون محل اجماع من طرف مختلف فقهاء

الشريعة بناء على القاعدة العامة المعروفة الحلال بين والحرام بين الخ .. ولذا أصبحت كل القوانين الإسلامية ملزمة باستبعاد تقنين أي تصرف منصوص على حرمة بالكتاب أو بالسنة ، لانه إجراء يحتمه النظام العام الاسلامي ، ومن هنا ضاقت شقة الخلاف بين القوانين الإسلامية المعاصرة لاحتمة مراعات واضعها لاختيارات عليا يفرضها التشريع الاسلامي فيما يرجع للمحرمات ، وتنطبق هذه المبادئ على التقنينات الصادرة عن الدول التي تتبع المذهب السني ، ومن بينها القانون المغربي .

### المبحث الاول تصنيف مصادر الالتزام

أتبعت لتصنيف مصادر الالتزام نظريات عدة يدخل موضوعها في بحث نظرية الالتزام كدراسة مطلة لهذا الموضوع ، أما في بحث كهذا يعني بمعرفة مواطن تأثير القانون المغربي بالفقه المالكي ، او على الاصح الجواب على سؤال هل خرج القانون المغربي عن الاتجاهات العامة للمذهب المالكي ؟ فانه في نظري لا يتطلب الخوض في تلك النظريات ، وأيضا ، فان طبيعة هذا البحث تحتم السير وفق النظرية التي اعتمدها المشرع المغربي ومدى تطابقها او عدم تطابقها مع المذهب المالكي ، وأن كانت هاته النظرية تقارب نظرية القانون الفرنسي ، فقد نصت المادة الأولى من قانون العقود والالتزامات بالمغرب على أن الالتزامات تنشأ عن الاتفاقات والتصريحات الأخرى المعبرة عن الإرادة وعن أشباه العقود ، وعن الجرائم وأشباه الجرائم .

ومن هذه المادة يدرك أن مصادر الالتزام لدى التشريع المغربي تنحصر في الجوانب التالية :

أولا : الاتفاقات أو العقود .

ثانيا : التصريحات الأخرى المعبرة عن الإرادة ، أو بعبارة أخرى

الإرادة المنفردة .

ثالثا : أشباه العقود .



#### رابعاً : الجرائم ، واشباه الجرائم .

وبهذا يكون القانون اعتمد مباشرة نظرة الفقه المالكي فى تحديد مصادر الالتزام ، وان كانت لم تعرف تحت هذه النعوت لدى علماء الشريعة ، فاعتداد المشرع المغربى بالارادة المنفردة كمصدر من مصادر الالتزام اتى خروجاً عن اغفال التشريع الفرنسى الذى كان له اثره البارز فى مختلف التشريعات الوضعية بالمغرب العربى .

فالحق له مصدران فى الفقه الاسلامى أحدهما الالتزام ، أو البيع بمعناه العام ، وذلك كالبيع والهبة ، والوقف ، والاباحة .

وثانيهما : احداث واقعة ، وصفاة قائمة ، جعلها الشارع اسباباً لحقوق ، تترتب عليها مثل : الاستيلاء ، والفصب ، والجوار ، وكذلك ولادة الشخص نفسه ، أو موته (1) (2) .

فالفقه الاسلامى تعرض لمصادر الالتزام تحت عنوان التصرفات الشرعية ، ومن حلل التعاريف المندرجة تحت هذا العنوان فى الفقه المالكي يجدها هي نفسها التي نظمها نصوص القانون المدنى المغربى ، ولكنها تحت الاسماء التي أصبحت متعارفاً عليها فى التشريعات المعاصرة .

وقد عرف بعض الفقهاء التصرف الشرعى بأنه « كل ما يكون من تصرفات الشخص القولية ، ويرتب عليه الشارع اثرًا شرعيًا فى المستقبل (3) » وقد اشارت المادة 19 من قانون العقود والالتزامات الى هذا التعريف بقولها : « لا يتم الاتفاق الا بتراضى الطرفين على العناصر الاساسية للالتزام وعلى باقى الشروط المشروعة الاخرى التي يعتبرها الطرفان اساسية » .

ثم اعتمد المشرع المغربى كغيره فى المادة 2 على الاركان اللازمة لتكوين العقد ، فقال : الاركان اللازمة لصحة الالتزامات الناشئة عن التعبير عن الارادة هي :

- (1) الحق واللمة لعلي الخفيف ، ص 304 .
- (2) عز الدين سوار فى التعبير عن الارادة فى الفقه الاسلامى ، ص 31 .
- (3) الملكية ونظرية العقد للاستاذ محمد ابو زهرة ، ص 101 - 152 .

## 1 ( الاهلية .

2 ( تعبير صحيح عن الارادة يقع على العناصر الاساسية للالتزام .

3 ( شيء محقق يصلح لان يكون محل الالتزام .

4 ( سبب مشروع للالتزام .

ولنعرف مدى تاثر التشريع المغربي بالفقه المالكي ننظر ولو بصفة عابرة ، ومختصرة جدا الى لمحات عامة نجمها في جولات في القوانين المغربية لضرب امثلة منها تثبت تمسكها بمبادئ واتجاهات الفقه المالكي .

## شروط واركان انشاء العقد

يقول الدكتور مامون الكزيري : في شرحه لقانون العقود والالتزامات المغربي ، بأن المشرع لم يحتم مظهرا خاصا للتعبير عن الارادة ، مرجعا ذلك الى مبدأ الرضائية السائد اليوم في التشريعات المعاصرة ، بحيث لا يحتم اخضاع التعبير لشكل معين ، اذ تترك الحرية في الافصاح عن الارادة بالطريقة التي يستنسبها أي واحد من طرفي الالتزام ، ولا نستطيع امام هذا الرأي الذي يكاد يكون محل اجماع من الفقهاء الذين تناولوا شرح للقوانين الوضعية في البلاد الاسلامية والعربية منها على الخصوص ، لا نستطيع الا ان نقول بأنه ينبغي في نظري ، ضم اضافة ، بإمكانها توضيح بعض الخلفيات لموقف المشرع المغربي من هذا المبدأ الذي أصبح مألوفاً اليوم ، وملحقا بابتكارات التشريع الفرنسي ، ان ذلك التوضيح هو ان المشرع المغربي لم يقدم على هذا السكوت اعتباطا ، ولا تطبيقا لمبدأ حديث اهتمت اليه القوانين المنحدرة من صلب القانون الفرنسي ، وان كان قانونيا أخذ الكثير من نفس تلك المبادئ ، الا ان سكوتها هنا عن عدم اعطاء صورة معينة لكيفية التعبير عن الارادة ، قد اثنى تاثيرا وتطبيقا لاصول وفروع المذهب المالكي ، التي تجعل المتعاقد حرا في طريقة التعبير ، التي يمكن ان تفهم الطرف الآخر قصده من التعاقد ، وبالتالي تمكن من التقاء الايجاب والقبول ، قال صاحب « بداية المجتهد » والعقد لا يصح

الا بالفاظ البيع والشراء التي صيغتها ماضية مثل : أن يقول البائع قد بعث منك ، ويقول المشتري قد اشتريت منك ، وإذا قال له بعني سلعتك بكذا وكذا فقال قد بعثها ، فعند مالك أن البيع قد وقع ، وقد لزم المستفهم إلا أن يأتي في ذلك بعدد .

### المختصر :

« يتعقد البيع بما يدل على الرضا ، وإن بمعاطاة ، وببعني ، فيقول بعث وبأبعت أو بعثك ، ويرضى الآخر فيها ، وحلف ، والا لزم أن قال أبيعكها بكذا أو أن اشتريها به ، أو اتسوق بها فقال بكم ، فقال بمائة فقال أخذتها » .

قال صاحب نظم الكفاف :

« يتعقد البيع بما يدل على الرضا وأن تعاطى الكل »

قال شارحه الزرقاني :

« يتعقد البيع أي يحصل بما يدل على الرضى من المتعاقدين قولاً من الجانبين أو فعلاً منهما أو من أحدهما ، وبالع عليه بقوله ( وإن بمعاطات ) وهي ظاهرة في الفعل منهما ، ويفهم منه حكمه من أحدهما ، وبأبعت أو بعثك ويرضى الآخر فيهما (4) .

وفي تحليلات كتاب الرهوني لمعنى نص المختصر أعلاه يجد المرء نفس المبادئ التي اعتمدها المشرع المغربي في القسم الأول من أقسام الالتزام (5) وقال أبو زيد القيرواني في رسالته : ( والبيع يتعقد بالكلام وإن لم يفرق المتبايعان ) .

قالت المادة 25 من قانون العقود والالتزامات المغربية عندما يكون الرد بالقبول غير مطلوب من الموجب ، أو عندما لا يقتضيه العرف

(4) شرح الزرقاني على مختصر خليل ج 5 ص 4 وما بعدها ، طبع دار الفكر ببيروت - لبنان .

(5) انظر حاشية الامام الرهوني على شرح الزرقاني لمختصر خليل ج 5 ابتداء من الصفحات الاولى حتى ص. 29 ، طبع دار الفكر ببيروت - لبنان .

التجاري ، فان العقد يتم بمجرد شروع الطرف الآخر فى تنفيذه ، ويكون السكوت عن الرد بمثابة القبول ، اذا تعلق الايجاب بمعاملات سابقة بدات فعلا بين الطرفين .

المراد هنا بالمقارنة هو اعتماد الشطر الثانى من الفقرة الاولى من هذه المادة لقول خليل وان بمعاطات ، وان كانت صياغة المختصر اكثر شمولية ودقة من نص المادة التى يبدو جليا فى نظري ، انها اقتبست حكمها منه ، فالمعاطات تعبر فى اللغة عن اشتراك المتبايعين فى تنفيذ العقد ، مما يعبر عن اقتران الايجاب بالقبول ، لذا فتحاشى المشرع لاشتراط أى نوع من انواع التعبير عن الارادة ، اتى تمشيا مع احكام المذهب المالكي قبل ان يكون تقليدا لمبادئ القانون الفرنسى ، فالنص الفقهي اعلاه ظاهر فى اعتماد المذهب المالكي على ان كلما دل على الرضا تم به عقد البيع .

### اقتران الايجاب بالقبول :

وحول اقتران الايجاب بالقبول قال بداية المجتهد : ولا خلاف فيما احسب ان الايجاب والقبول المؤثرين فى اللزوم لا يتراضى أحدهما عن الثانى حتى يفترق المجلس ، اعني انه متى قال البائع ، قد بعث بكذا وكذا فسكت المشتري ولم يقبل البيع حتى افترقا ثم اتى بعد ذلك فقال قد قبلت ، انه لا يلزم ذلك البائع ، وهذا محل اجماع ، اعني تريفهم لمجلس العقد .

وقد اختلفوا متى يكون اللزوم ؟ فقال مالك ، وأبو حنيفة وأصحابهما ، وطائفة من اهل المدينة ، أن البيع يلزم فى المجلس بالقول ، وان لم يفترقا وعمدة مالك ومن معه فى هذا ، الحديث الذى رواه مالك عن نافع عن ابن عمر أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال : « المتبايعان كل واحد منهما بالخيار على صاحبه ما لم يفترقا إلا بيع الخيار » .

وفى معرض الاختلافات الواقعة فى الاحكام المستخلصة من هذا الحديث بما فى ذلك بعض المواقف المالكية الخارجة عن حكم ما يتضح من لفظه نجد جملة بالغة الاهمية وهى قول ابن رشد : « وأما التأويل الآخر فقالوا ان التفرق هنا ، انما هو كناية على الافتراق بالقول ، لا

التفرق بالابدان » ، كما قال الله تعالى : « وان يتفرقا يغني الله كلا من سعته » (6) .

قالت المادة 23 من قانون العقود والالتزامات المغربي : « الإيجاب الموجه لشخص حاضر من غير تحديد ميعاد يعتبر كأن لم يكن اذا لم يقبل على الفور من الطرف الآخر ، ويسري هذا الحكم على الإيجاب المقدم من شخص الى آخر بطريق التيلفون » .

ان الفقرة الاولى من هاته المادة ، اتت مطابقة تماما للرأي الفقهي الذي عبر عنه ابن رشد فيما سبق ، فالمقصود هنا عند المشرع المغربي هو ان الإيجاب يبقى قائما طيلة مجلس العقد ، وقد عرف استاذنا الدكتور الكزيري مجلس العقد بقوله : « والمقصود بمجلس العقد الفترة الزمنية التي تمتد بعد الإيجاب والطرفان فيها مقبلان على التعاقد دون اعتراض من أحدهما عنه ، ويظل مجلس العقد بهذا المعنى قائما طالما بقي الطرفان مشغولين بالتعاقد ، وينقض اذا انصرف الطرفان لو أحدهما ، او اذا صد أحدهما او كليهما عن التعاقد شاغل آخر حتى ولو ظل يجمعهما مكان واحد » مشيراً الى ان هذا هو الحكم الذي ترمي اليه الفقرة الاولى من المادة المذكورة أعلاه قريبا (7) .

ولعل ما أوردناه من كلام صاحب البداية حول رأي فقهاء الشريعة الاسلامية ومن بينهم المالكية ، وما أوردناه بالنص من تفسير المرجع القانوني المذكور للفقرة الاولى من الفصل 23 من القانون المدني المغربي ، كل ذلك لا يترك مجالا للشك في ان المشرع اخذ صراحة بأحكام المذهب المالكي في هذا الباب ، وان وجدت بعض القوانين الغربية مشابهة احكامها لهذا الموقف فلا يمكن ان يقال : تجاهلا بأن قانوننا المدني اقتبس احكامه منها ، في حين ان آثار نصوص الشريعة الاسلامية واضحة كل الوضوح ، في اعطاء الحلول الشرعية لهذا النوع من أركان العقد ، وهي بطبيعة الحال اسبق تاريخا من التشريع الفرنسي واكثر سيطرة على مشاعر من يعينهم هذا التشريع .

(6) انظر كتاب بداية المجتهد للقاضي ابن الوليد محمد بن احمد بن محمد بن رشيد القرطبي ج 2 ، ص 129 ، طبع بدار الفكر ببيروت - لبنان .

(7) انظر نظرية الالتزامات في ضوء قانون الالتزامات والعقود المغربي للدكتور مامون الكزيري ج 1 ، ص 65 ، الطبعة الاولى .

## المبحث الثاني اهلية المتعاقدين

نص الفصل الثالث من قانون العقود والالتزامات على أن الأهلية المدنية لكل شخص تخضع لقانون أحواله الشخصية ، وكل شخص أهل للالتزام ما لم يصرح قانون أحواله الشخصية بغير ذلك .

وأستمر المشرع في وصف حالات التعاقد مع القاصر ، أو ناقص الأهلية من الفصل الثالث حتى الفصل 13 الذي يبين الحدود التي يمكن لنائب القاصر أو المحجور عليه ، أن يجري فيها تصرفات في مال محجوره .

### نظرة الفقه المالكي في الموضوع

يشترط أن يكون كل واحد من المتعاقدين غير محجور عليه ، لسفه أو لصغر سن ، وقد عرف التسولي في كتاب البهجة على شرح التحفة الرشد بقوله : « الرشد الذي يخرج به السفیه من الولاية هو حفظ المال مع حسن النظر » ، ولا يشترط عند المالكية في الرشد على المال صلاح الدين ، فإذا كان الشخص منهمكا في ارتكاب المعاصي ، ولكنه يعرف تسديد وتدبير أمواله ، استحق إطلاق يده عليها ، قال في المدونة : « وصفة من يحجر عليه من الأحرار أن يكون يبذر أمواله سرفا في لذاته من الشراب والفسق ويسقط سقوط من لا يعد المال شيئا ، وأما من أخذ ماله ونمائه وهو فاسق في حاله غير مبذر لماله فلا يحجر عليه ، وإذا كان له مال عند وصي قبضه (8) أن هذا الموقف الذي ذكرنا بعضا من الكتب المالكية التي اعتمدته يبدأ بحالة السفیه ، وهي الحالة المنصوص عليها في الفصل 135 من مدونة الأحوال الشخصية حيث قالت : « كل من بلغ سن التمييز ولم يبلغ حالة الرشد ، وكل من بلغ سن الرشد وكان سفیها يكون ناقص الأهلية » .

نلاحظ من هذا النص اعتباره لحالتين ، كل واحدة منهما يعتبر فيها الشخص ناقص الأهلية وهما : الصغير المميز - والبالغ السفیه - إلا أن

(8) البهجة على شرح التحفة لعلي عبد السلام التسولي ج 2 ، ص 294 .

الصغير المميز يعتبر محجورا عليه بحكم نص المادة 137 من مدونة الاحوال الشخصية اذ يخضع مثل الصغير غير المميز لاحكام الولاية ، والملاحظة الوحيدة التي يمكن ان توجه للقانون المغربي هو خروج الفقرة الثانية من تلك المادة عن مشهور المذهب فيما يرجع لتحديد سن الرشد باحدى وعشرين سنة بدل 18 سنة . وان كانت فى الزواج اعتبرت نفس اعتبار المالكية لسن ثمانية عشرة سنة بالنسبة للذكر .

### قال فى البداية :

« واما الركن الثالث وهما العاقدان ، فانه يشترط فيهما ان يكونا مالكين تامي الملك ، او وكيلين تامي الوكالة بالفيين ، وان يكونا مع هذا غير محجور عليهما ، او على احدهما ، اما لحق انفسهما كالسفيه عند من يرى الحجر عليه ، او لحق الغير (9) .

### المختصر :

« المجنون محجور للافاقة ، والصبي لبلوغه بثمان عشرة ، او الحلم او الحيض ، او الحمل او الانابة ، الى ان يقول وللولي رد تصرف مميز » .

« قال شارحه الرهوني بان اسباب الحجر حصرها بن الحاجب تبعاً لابن شاس فى سبعة ونصه الحجر اسبابه الصبا والجنون والتبذير والرق والفلس والمرض والنكاح فى الزوجة » (10) .

### التحفة :

والابن ما دام صغيرا للاب الى البلوغ حجره فيما اجتبى

الى ان يقول :

وكل ما ائلفه المحجور فغرمه من ماله المشهور  
الا اذا طوعا اليه صرفه وفى سوى مصلحة قد ائلفه

(9) انظر كتاب الرهوني على شرح الزرقاني ج 5 ، ص 326 .

(10) بداية المجتهد لابن رشد الحفيد ج 2 ، ص 129 .

## نص القانون المدني المغربي :

الفصل 4 : اذا تعاقد القاصر او ناقص الاهلية بدون حضور الاب او المقدم فانهما لا يلزمان بالتعهدات التي يبرمانها - ولهما ان يطلبوا ابطالها وفقا للشروط المقررة بمقتضى هذا المرسوم .

وفى تحليل للابيات السالفة عند صاحب البهجة عند قوله : والابن ما دام صغيرا ذكرا كان لو انثى للاب الى البلوغ حجره وحجره مبتدأ ثان وخبره للاب ، وبما اجتنب يتعلق بالاستقرار فى الخبر اي فيما اجتنبى وظاهره انه لا يخرج عن الحجر ولو ظهر رشده وحسن تصرفه وهو كذلك عند جميع اهل العلم ولا مفهوم للاب ، بل للوصي ، والمهممل كذلك اتفاقا ، وعليه فاذا تصرف بغير معاوضة من هبة وعتق فان ذلك لا يمتضي ، ولو باذن وليه كما فى المقدمات وأن تصرف بمعاوضة من بيع أو شراء ونحوهما فللك موقف على نظر وليه ، ان رءاه مصلحة أمضاه والا رده ، فان لم يكن له ولي وغفل عن ذلك حتى احتلم ورشد كان النظر اليه فى انتفاذ ذلك او رده (11) .

ان احكام هاته النصوص الفقهية كاد انها مقررة بالحرف لما أوردته مدونة الاحوال الشخصية المغربية حول هذا الموضوع ، وخصوصا ما نص عليه ظهير 4 رجب 1377 الموافق 25 يناير 1958 المطبقة بموجبه مقتضيات الكتاب الرابع من المدونة المتعلقة بالاهلية والنيابة الشرعية .

وفى تحليلات الدكتور مامون الكزيري لتصرفات الصغير المميز قسمها الى ثلاثة اقسام تصرفات نافعة مثل قبول الهبة بدون عوض فيحوز للمخجور عليه أن يقوم بها ، وتصرفات ضارة ضررا محضا فتلك باطله حتى ولو باذن الولي كهبة ماله بغير عوض وتصرفات دائرة بين النفع والضرر كالبيع والاجارة ، فالنوع الاول جائز ، والثاني باطل ، والثالث يتوقف على اذن الولي (12) ، ان تلك الاحكام التي اقرها المشرع المغربي

(11) كتاب البهجة عند شرح ابيات التحفة المذكورة ج 2 ص 293 وما بعدها حتى نهاية الباب .

(12) نظرية الالتزام للدكتور الكزيري ج 1 ، ص 145 .



في مدونة الاحوال الشخصية ابتداء من الفصل 133 ، الى 172 تكاد لا تخرج عن حكم اقوال المذهب المالكي ، وأن وجد في بعضها عدم تقييد بنفس المذهب ، فانه مقتبس من مجلة الاحكام التركية ، والقانون التونسي ، وهذه مواضع لا تهمنا الآن نظرا لالتزامنا بالعنوان اعلاه .

انني هنا لا اريد تحليل جميع مصادر الالتزام ، ثم اركان العقد وشروط تكوينه بما في ذلك من ضرورة تحليل اهلية الوجوب ، بل أن الغاية هي اعطاء امثلة في مختلف مواضع القانون المدني المغربي ومدى اقتباساته من المذهب المالكي ، لذا فلا يفاجأ القارئ أن مررت بكثير من المواضيع بغاية الاختصار .

### المبحث الثالث عيوب الرضى

درس المشرع المغربي عيوب الرضى في قانون العقود والالتزامات، ابتداء من الفصل 39 الى 56 فجعلها تحت الترتيب التالي :

- ( 1 ) الفلــط
- ( 2 ) الاكــراه
- ( 3 ) التدليس
- ( 4 ) الغبن .

ولمعرفة مدى تأثيره بالمذهب المالكي هنا يمكننا الرجوع أيضا الى كتب فقه المذهب المذكورة ليسهل الحكم ، ونظرا أيضا لما نحن مطالبون به من اختصار فسوف اكتفي بالمقارنة في حدود بعض هذه العيوب ، وليس في كلها مكتفين بضرب امثلة تترك انطبعا يسوق الى الحكم بتأثر قوانيننا المغربية بنصوص الشريعة الاسلامية تاركين بيان مواطن تأثيرها بغير الفقه المالكي لبحث قادم بحول الله .

#### الغبن :

قال ( بداية المجتهد ) : ورد النهي صريحا عن بيع الغبن لما فيها من غرر وجهل ، وذلك اما لجهل المعقود عليه ، أو لعدم تعيين العقد ، أو

الجهل بوصف الثمن والمثمن ، أو بقدره ، أو بأجله أن كان هناك أجل ،  
وأما من جهة الجهل بوجوده ، أو تعذر القدرة عليه .

قال صاحب التحفة :

ومن بغبن في مبيع قاما فشرطه أن لا يجوز العاما

وأن يكون جاهلا بما صنع والغبن بالثلث فما زاد وقع

في ضوء هذين البيتين نرى أن الناظم اشترط للقيام بالغبن توفّر  
ثلاثة شروط هي :

— أن ترفع الدعوى قبل سنة

— وأن يكون المغبون جاهلا

— وأن تكون نسبة الغبن بالثلث فما فوقه .

قال شارحه التسولي المتقدم ذكره بأن هذه الشروط لا تنطبق الا  
في شأن الرشيد ، أما القاصر فإن الغبن يقع ويمكن رفع الدعوى فيه كلما  
نقص الثمن عن القيمة الحقيقية .

ان كتب الفقه المالكي اذا كانت تسجل بعض الخلافات فانها تقر  
المبادئ العامة التي تقرها المادة 55 من قانون العقود والالتزامات وهي :

الغبن لا يخول الإبطال الا اذا كان الطرف المغبون قاصرا او ناقص  
الاهلية ولو تعاقد بمعونة وصيه أو مساعده القضائي وفقا للاوضاع التي  
يحددها القانون ، ولو لم يكن ثمة تدليس من الطرف الاخير ويعتبر في  
العقد والقيمة الحقيقية للشيء .

لقد حددت هذه المادة نفس المبادئ التي رسمها البيتان السالفان  
من التحفة ، وذلك مما يؤكد تأثير المشرع بنفس المبادئ المالكية ، أما  
المادة 54 التي سبقتها فقد اشترطت مصاحبة الغبن بتدليس يقع على  
الطرف المغبون وهذه هي المبادئ التي أوردها « بداية المجتهد » في

سياق الآراء التي لم يذكر حولها اختلافا كبيرا فجهل المغبون من بين الركائز الأساسية التي يتأني التدليس عليه انطلاقا منها .

قال الدكتور الكزيري في هذا الصدد : « توافق أحكام التقنين المغربي مع مبادئ الشريعة ومع مبادئ القانون الفرنسي » ، ثم عقب بأن أحكام التقنين المغربي في الفبن مستمدة من الشريعة الإسلامية (13) .

ثم أردف قائلا « ففي الشريعة الإسلامية الفبن المجرد عن التفرير لا يعيب العقد الا في حالات استثنائية محددة ، كما اذا وقع في حق شخص قاصر أو في حق الحبس وفي بيت المال » .

### الأكراه :

#### التعقبة :

«ومن يبيع في غير حق شرعي بالقهر مالا تحت ضغط مرعي»

وكما قال خليل :

« بخوف مؤلم من قتل أو ضرب أو سجن أو قيد أو صفع لذي مروءة الى : أو قتل ولده أو أخذ ماله وهل ان كثر تردد » .

فاذا خاف من نزول شيء من هذه الامور حالا أو مالا فباع ، وأخرى لو نزل به بعضها بالفعل فان بيعه غير لازم لعدم تكليفه لانه مكره والمكره غير مكلف ، ثم اضاف التسولي قائلا الاهانة الملزمة لمن لا تليق به اكراه .

وحول مسطرة رفع دعوى الاكراه وبعد استنطاق الصور المعتمدة كشروط لتوفر الاكراه قال المرحوم المذكور : « واذا زال الاكراه فعلى المشهور لا بد من القيام فور زواله كما في بيع الفضولي اذا زال علله فعليه القيام فورا والا لزمه » .

---

(13) انظر اول شرح لقانون الالتزامات المغربي للدكتور مامون الكزيري ج 1 ص 140 .

وإذا رجعنا الى الفصول 46 الى 51 من مدونة العقود والالتزامات لوجدناها تتطابق تماما مع ما سبق أن أشير اليه من اقوال التحفة ، وما تعرض اليه شرحها من اقوال لاصول المذهب .

فالاكراه هو الضغط على احد اطراف العقد بوسائل تحدث الما في نفسه اما خوفا على ذاته ، او على احد اقربائه ، مما يحمله على اجراء تعاقد دفعته اليه الرهبة للمتولدة في نفسه ، على أن تكون هادفة الى تحقيق غرض غير مشروع وعند زوالها عنه ، عليه أن يرفع دعوى طلب ابطال العقد خلال المدة التي حددها القانون ، والاسقط حقه ، هذه هي نفس المبادئ المقررة في الشريعة .

### الإرادة المنفردة

سنكتفي بدراسة الوعد بجائزة بصفته من اهم مواضيع الارادة المنفردة ، فالوعد بجائزة ، هذا هو الاسم المعروف عليه هذا القسم من مصادر الالتزامات ، اما عند فقهاء الشريعة فيعرف لديهم تحت عنوان الجعل قال خليل : « باب صحة الجعل بالتزام أهل الاجازة جعلاً ، علم » الى أن يقول : « ولمن لم يسمع به جعل مثله ان اعتاده كحلفهما بعد تخالفهما ، ولربه تركه ، والا فالنفقة وان أفلت فجاء به آخر ، فلكل نسبته ، وان جاء به ذو درهم وذو أقل اشتركا فيه .

ولكليهما الفسخ ولزمت الجاعل بالشروع ، وفي الفاسد ، جعل المثل ، الا بجعل مطلقا فأجرته (14) .

ان شرح الرهوني اسهب في مختلف الآراء المتضاربة في كثير من صور الجعل أي الوعد بجائزة حسب التعبير القانوني وبالاخص في رد التناهي والمواغ وابن ناجي والبرزلي في ردهم على ابن عرفة في شأن تلك الاقوال تبرز معالم الفقه المالكي تاركة آثارها الواضحة في نصوص ضيافة الصحابة ورقية أحدهم لسيد القوم الذي نزلوا عليه وفي كل تلك الاقوال تبرز معالم الفقه المالكي تاركة آثارها الواضحة في نصوص القانون المغربي (15) .

(14) انظر كتاب الزرقاني المتقدم ج 7 ، ابتداء من ص 59 الى 74 .

(15) حاشية الرهوني على شرح الزرقاني ج 7 ، ابتداء من صفحة 71 ، طبع دار الفكر ببيروت - لبنان .

قال في التحففة :

الجمل عقد جائز لا يلزم      لكن به بعد الشروع يحكم  
وليس يستحق مما يجمع      شيئا سوى إذا يتم العمل  
كالحفر للبئر ورد الأبق      ولا يحد بزمان لائق

الشرح :

الأصل ، فيها قوله تعالى : « ولمن جاء به حمل بعير وانا به زعيم »  
فقد جعل له جملا على الاتيان بالصواع ولم يضرب له اجلا نذل ذلك ، على  
انه اذا طلب ولم يات به فلا شيء له ومن الأصل فيه أيضا حديث الرقية ،  
وهو ان نفرا من الصحابة سافروا حتى نزلوا على حي من العرب  
فاستضافوهم فلم يضيفوهم فلدغ سيدهم فأتى الملدوغ لبعض أولئك  
الصحابة فرقاه على ان جعل له قطيعا من الغنم فبريء ووفي له بجعله ،  
فذكر ذلك للنبي صلى الله عليه وسلم ، فقال لهم ان احق ما اخذتم عليه  
اجرا كتاب الله الخ . والقضية في البخاري عن ابن سعيّد الخدي  
وتقلها غيره .

وعرفه ابن عرفة بتعريفين : او جزهما وعليه نختصر هو : « عقد  
معاوضة على عمل آدمي يجب عوضه بتمامه لا ببعضه فخرج بقوله عمل  
آدمي غير ذلك من الاعمال » .

وقال الزرقاني عند قول خليل المتقدم : « صحة الجمل بالتزام اهل  
الاجارة » اي بصدور وعد من المأهل له الى ان يقول : « جملا » اي عوضا  
مقبولا وكما اسلفت فان تحليلاته لم تخرج عنها نصوص قوانينا المدنية في  
الفصول الآتية المتعلقة بالوعد بجائزة .

## احكام الالتزامات والعقود المفريية

### الفصل 15 :

الوعد عن طريق الاعلانات او اية وسيلة اخرى من وسائل الاشهار بمنح جائزة مقبولا ممن ياتي بشيء ، ويقوم بالعمل ، ولو فعل ذلك وهو جاهل الوعد ، وفي هذه الحالة يلتزم الواعد من جانبه بانجاز ما وعد به .

### الفصل 16 :

يمنع الرجوع في الوعد بعد الشروع في تنفيذ العمل الموعود من اجله بجائزة .

اما الفصل 17 فيحدد الاحكام المتعلقة بانجاز الفعل من طرف اشخاص متعددين مثل النصوص الواردة في خليل وغيره من كتب المالكية.

والجميع استمد احكامه من الآية القرآنية : « ولمن جاء به حمل بعير وانا به زعيم » .

ان هذا النص لا يدع مجالا للتردد في ان نص المواد المتعلقة بهذا القسم من مصادر الالتزام اخذت من مبادئ الشريعة الاسلامية وفق اقوال المذهب المالكي .

هذا ما يسمح به الوقت من الكلام على المقارنة في مصادر الالتزام معترفا بان ضيق الوقت حملني على ترك الكثير من الاقسام التي تناولها المشرع ولكن هذه الامثلة بامكانها ان تعطي انطباعا يبين تمسك المفاربة بالمذهب المالكي مما حمل جهات التشريع على السير في نهج هذا المذهب ، ولكن دون ان يزيل ذلك كثيرا من الهفوات التي لا تزال عالقة بنصوص قوانين اعدت في وقت كانت السيادة ليست بيد اهلها الشرعيين ولا غرو ان يبادر المتصرفون الاجانب آنذاك في لف كثير من الدسائس جبدا لو كان الموضوع والمقام يتسعان لسردها .

## المبحث الرابع أوصاف الالتزام

ينبغي أن نلفت النظر إلى أن كتب الفروع التي حلت أنواع المعاملات بأسهاب تتناول بعض أوصاف الالتزام بحسب أساسها بكل تصرف على حدة ، وليس عن طريق درس أي وصف من تلك الأوصاف مستقلا كما هو الشأن في كتب القوانين .

### بيع الخيار :

قال خليل :

« فصل : إنما الخيار بشرط : كشهري في دار ، ولا يسكن وكجمعة في رقيق ... إلى أن يقول : فللمشتري خيار العيب وإن تلفت أتضح فيها ... »

أطال خليل في استعراض مختلف الحالات التي يمكن أن يكون فيها الالتزام مصحوبا بشرط .

قال الزرقاني :

« قال ابن عرفة وقوله أولا متعلق بوقف وخرج به ذو الخيار الحكمي

أي خيار النقيصة فإن بيته لم يوقف أولا على امضاء يتوقع فالحد لخيار التروي ، قال الشافعي ونحوه لابن عبد السلام لولا الخبر عن رسول الله صلى الله عليه وسلم لما جاز الخيار أصلا لا في ثلاث ولا في غيرها أي لأنه غرر فهو مستثنى من بيع الضرر ( إنما الخيار بشرط ) على هذا النمط استرسل المرجع المذكور مبينا مختلف أنواع الخيار مدرجا فيها صوراً من الشرط ، وكل ذلك يقرر نفس المبادئ التي وردت في القسم الثاني من قانون الالتزامات والعقود الذي خصصه المشرع لأوصاف الالتزام والتي رتبها ابتداء من الشرط ثم الأجل ثم الالتزامات التخيرية وحول الخيار قال صاحب القوانين الفقهية : « والخيار المشروط هو خيار التروي للاختيار والمشورة » ثم قال : « ويجوز أن يشترطه البائع أو

المشتري أو كلاهما ، ثم لمن اشترطه ، ان يمضي البيع او يردده ما لم تنقضى مدة الخيار ، او يظهر منه ما يدل على الرضى ، اذا اشترطاه معا فان اجتمعا على امضائه اورده وقع اجتماعهما عليه فى ذلك ، وان اختلفا فى الرد والامضاء فالقول قول من اراد ويجوز البيع ايضا على خيار غيرهما ، او رضاه ، او مشورته ، ولا يتوقف الفسخ بالخيار على حضور الخصم ، ثم اورد مسائل تتعلق بالمدة ، واستعرض موقف امامنا مالـك من خيار المجلس ما لم يفترقا (16) .

قال فى الرسالة : « والبيع على الخيار جائز اذا ضربا لذلك اجلا قريبا الى ما تختبر فيه تلك السلعة ، او ما تكون فيه المشورة ولا يجوز النقد فى الخيار » .

قال شارحه فى الفواكه الدواني : « والبيع للدخول فيه على الخيار للبائع او المشتري او اجنبى جائز ، لتروى فى اخذ السلعة او ردها والدليل على رده ما فى الموطأ عن ابن عمر رضى الله عنهما قال : قال رسول الله صلى الله عليه وسلم : « المتبايعان كل واحد منهما بالخيار على صاحبه ما لم يتفرقا الا بيع الخيار والاجماع على جوازه والحديث حجة على من شذ بمنعه ، وخيار التروى عندنا انما يكون بالشرط كما قال خليل : « انما الخيار بشرط » او عادة لانها عند مالك كالشرط (17) »

### قول العقود والالتزامات فى الخيار والشرط :

الفصل 107 : الشرط تعبير عن الارادة يعلق على امر مستقبل وغير محقق الوقوع اما وجود الالتزام او زواله .

« فى شرح الزرقاني لاقوال خليل اعلاه يرى القارىء نفس المبادئ التي اقترتها مواد الشرط فى القانون المغربى » (18) .

(16) انظر كتاب القوانين الفقهية لابي القاسم محمد بن احمد ابن جزى الكبير القناتسي ص 180 .

(17) انظر كتاب الفواكه الدواني على رسالة ابي زيد القيرواني للشيخ احمد بن غنيم بن سالم بن مهنا القراوي المالكي ج 2 ، ص 90 ، دار الفكر ببيروت - لبنان .

(18) كتاب الزرقاني ج 5 ، ص 110 وما بعدها .



## البداية :

« أصل الخيار الحديث الشريف عن ابن عمر البيعان بالخيار ما لم يقرفا الا بيع الخيار وحديث بن منقذ فى اشتراط الخيار لمدة ثلاثة ايام وحديث بيع المصراة » .

اما مدة الخيار فرأى مالك يقول البداية : « ان ذلك ليس له قدر محدود فى نفسه ، وانه انما يتقدر بقدر الحاجة الى اختلاف المبيعات ، وذلك بتفاوت المبيعات ، مثل اليوم واليومين فى اختيار الثوب ، والجمعة والخمسة ايام فى اختيار الجارية والشهر ونحوه فى الدار ، ولا يجوز الاجل الطويل .

وعن الخيار المطلق قال مالك يجوز ولكن السلطان يضرب فيه اجل مثله » .

واما اشتراط النقد فلا يجوز عند مالك وجميع اصحابه لتردده عندهم بين السلف والبيع .

وعن ضمان المبيع فى مدة الخيار فانهم اختلفوا فى ذلك فقال مالك واصحابه والاوزاعي ما مضمونه ان الضمان على البائع ، والمشتري يبقى امينا سواء كان الخيار لهما معا او لاحدهما .

وفى المذهب اقوال اخرى ملخصها ان المبيع ان كان بيد البائع فهو ضمان له ، وان كان بيد المشتري فالحكم هنا كالحكم فى المرهون ، وان كان مما يغاب عليه فضمانه منه (19) .

هذه الاقتباسات لا ينحصر دورها فى هذا النوع من اوصاف الالتزام بل يتعداه الى الاجل ثم الالتزامات التخيرية ، والالتزامات التضامنية ، ثم الى الالتزامات القابلة للانقسام وغير القابلة للانقسام ، فمن درس العقود والالتزامات فسيرى اغلبيه نصوص تلك المواد فى هذا الموضوع تسير فى النهج العام للفقه المالكى .

(19) انظر الجزء الثانى من بداية المجتهد ص 157 .

## المبحث الخامس انتقال الالتزام

بالرغم من ضرورة محاولة اعطاء نظرة موجزة عن مختلف مواضيع القوانين المدنية المغربية ، فاننا نجبر في بعض الاحيان على الاسهاب ولوالي حد ما في مواضيع يلفت الانتباه في شأنها ، اهمال فقهاء القانون المدني بما فيه قانوننا المغربي للاصل الحقيقي لتلك القوانين ، وان كان يلاحظ عليها ، وبما فيها القانون المغربي ايضا انها تقع في كل الهفوات ، او التقصير الذي وقع فيه التشريع الفرنسي ، لان تبعيتها له املتتها ظروف اعدادها ولكن لا يعني ذلك ، ان تلك القوانين تركت الشريعة الاسلامية جانبا وتمسكت بكل المبادئ التي يقرها هذا القانون . ولذا اكون مضطرا لعدم مسابقة استاذي الدكتور مامون الكزبري في بداية شرحه لانتقال اوصاف الالتزام عندما قال : عرض المشرع في القسم الثالث من الكتاب الاول من قانون الالتزامات والعقود لانتقال الالتزامات ويشمل هذا القسم المواد 189 الى 227 .

» وقد اقتصر المشرع المغربي ، كالمشرع الفرنسي على البحث في هذا القسم فيما يسمى اصطلاحا بانتقال الحق » .

ثم مثل اثناء استعراضه لموقف التشريعات بالتشريع الروماني ، والتشريعات القديمة ، مستعرضا ايضا نماذج من مواقف التشريعات الحديثة من موضوع التقريب بين انتقال الحق والدين دون ان يتعرض للاصل الحقيقي للتشريع المغربي الذي هو الشريعة الاسلامية وحتى لا نتناقض مع انفسنا نكرر على أنها هي اصل القوانين المغربية في مجملها دون ان ننسى أن هناك بعض المواضيع اخذت من الاصل الفرنسي ، مذكرين باقتباسات الاصل الفرنسي نفسه ، من الشريعة الاسلامية لذا فانه كان ينبغي على فقهاء القانون الذين تعرضوا لشرح قوانيننا ، الا ينسوا اصلها الاسلامي .

### التعريف :

» يراد بانتقال الالتزام ان يتحول الالتزام ذاته سواء نظر اليه باعتباره حقا شخصا من جهة الدائن ، او نظرا اليه باعتباره التزاما من

جهة المدين من شخص الى آخر : من دائن الى دائن آخر باعتباره حقا شخصيا ، او من مدين الى مدين آخر باعتباره التزاما .

ويسمى تحويل الالتزام من دائن الى دائن آخر بحوالة الحق وتحويله من مدين الى مدين آخر بحوالة الدين ، فانتقال الالتزام اذن هو حوالة من دائن الى دائن او من مدين الى مدين .

وسواء كانت الحوالة حوالة حق او حوالة دين ، فالذي ينتقل بالحوالة هو الالتزام ذاته بجميع مقوماته وخصائصه وصفاته و ضماناته ودفعه .

ينتقل الالتزام بجميع صفاته : فلو كان التزاما تجاريا او كان التزاما قابلا للتنفيذ ، بأن كان مستندا الى حكم قضائي او الى سند رسمي ، او كان التزاما تضامنيا ، او غير قابل للاقسام ، او كان التزاما ينتج للدائن فوائد ، او نحو ذلك فانه ينتقل الى الدائن او المدين الآخر بهذه الصفات ذاتها (20) .

### قال في البداية :

« والحوالة معاملة صحيحة مستثناة من الدين بالدين لقوله عليه الصلاة والسلام : « مطل الغني ظلم واذا احيل احدكم على غني فليستحل » ثم استعرض انواع الخلافات الفقهية في شأنها الى ان قال : وشروطها عند مالك ثلاثة هي :

- ( 1 ) ان يكون دين المحال حالا
- ( 2 ) تساوي الدينين في القدر والصفة
- ( 3 ) ان لا يكون الدين طعاما من سلم (21) .

فمن اراد الاطلاع على اصل المسألة والخلافات الدائرة في شأنها فلينظر المرجع المذكور ، وغيره من كتب المالكية .

---

(20) انظر عبد الرزاق السنهور في كتاب الوسيط ج 3 ص 413 .

(21) بداية المجتهد ج 2 ، ص 224 .

### قول خليل في الموضوع :

« شرط الحوالة رضا المحيل والمحال فقط وثبوت دين لازم فان اعلمه بعدمه وشرط البراءة صح ، وهل الا ان يفلس او يموت تاويلان ، وصيغتها وخطول المحال وان كتابة ، لا عليه وتساوي الدينيين قدرا وصفة الى ان يقول ويتحول حق المحال الخ .. الباب » .

### قال الزرقاني في الشرح :

« شرط صحة الحوالة رضا المحيل والمحال فقط لا المحال عليه على المشهور ، وكذا لا يشترط حضوره واقارره بالدين هو ظاهر كلام المصنف ، وهو أحد قولين مرجحين بناء على أنها مستثناة من بيع الدين بالدين ، والثاني اشتراطهما بناء على أنها أصل براسه ولا يخالف قوله ويتحول حق المحال ... لاحتمال طرو الحجود بعد الاقرار ، وانما يشترط رضا المحال عليه ، في مسألتين أحدهما قوله فيما يأتي قان اعلمه بعدمه وشرط البراءة صح ، والثانية وجود عداوة بينه وبين المحال سابقة عن وقت الحوالة بل لا تصح الحوالة عليه حينئذ على المشهور من المذهب وهو قول مالك (22) لقد افاض المرجع المذكور في أوجه الخلافات والاقوال في الموضوع ، وكذلك فعل الرهوني أيضا (23) .

### قال في التحفة :

وامنع حوالة بشيء لم يحل وبالذي احل باطلاق احل وبالرضا والعلم من محال عليه في المشهور والاقوال ولا يجوز ان يحال الا فيما بجانس لدين حلا ولا تحل باحد التقديس في ثانيهما الا ان القبض اقتضى

(22) انظر كتاب الزرقاني ج 5 ، ص 16 - 17 .

(23) حاشية الرهوني على الزرقاني ج 5 ، ص 351 .

الى نهاية بقية أبيات الباب .

### قال شارحه في كتاب البهجة :

الحالة مأخوذة من التحول عن الشيء لان الطالب تحول من طلبه لغريمه الى غريم غير غريمه ، قاله عياض وفي ضوء شروح كتاب البهجة وعلى رواية ابن القاسم تشترط للحالة اربعة شروط هي :

- ( 1 ) تحول المحال به
- ( 2 ) ورضا المحيل
- ( 3 ) تساوي الدينين
- ( 4 ) ان لا يكونا طعامعين من بيع
- ( 5 ) الصيغة بلفظها الخاص بها .

وشروط سادس لم يذكره ورد عن ابن القاسم وهو :

- ( 6 ) وجود دين للمحيل في ذمة المحال عليه وكذلك للمحصال على المحيل فان لم يكن دين للمحال على المحيل فهي وكالة لا حوالة (24) .
- ولم تخرج اقوال هذه الكتب المالكية التي ذكرت اعلاه عن ما قالته المدونة الكبرى للامام مالك (25) .

### في المقود والالتزامات :

قال مامون الكزيري في شرحه لقانون المقود والالتزامات المغربي ما نصه : ان انتقال الحق من الدائن القديم الى دائن آخر اما ان يكون مصدره القانون واما ان يكون مصدره اتفاق المتعاقدين (المادة 189) .

فانتقال الحق قد يتم بمقتضى القانون كما في الحالات التالية :

- (24) انظر كتاب البهجة على التبعة السابق الذكر ج 2 ، ص 57 .
- (25) المدونة الكبرى للامام مالك ، المجلد 5 ، ج 13 ، ص 288 - 294 .

1) انتقال حق المستاجر الذي يتنازل عن إيجاره الى الغير المتنازل له ، ما لم يكن فى العقد نص يمنع المستاجر من التنازل عن حقه او ما لم يكن التنازل لا ياتلف مع طبيعة المأجور ( المادة 668 ) .

2) حلول المالك الجديد محل سلفه فى الحقوق الناجمة عن الإيجار القائم شرط أن يكون هذا الإيجار قد أجرى بدون غش وان يكون له تاريخ سابق على التصرف ( المادة 694 ) .

3) حلول الدولة محل الضرور عندما يحكم عليها بوصفها مسؤولة عن أخطاء رجال التعليم العام وموظفي الشبيبة والرياضة ، وذلك لاسترداد المبالغ المحكوم بها عليها ، أما من رجال التعليم والشبيبة والرياضة ، وأما من الغير ( المادة 85 مكرر ) .

4) حلول المحال له محل الوريث الذي حول حقه فى التركة حيث تنتقل بحكم القانون الحقوق والالتزامات المتعلقة بالتركة الى المحال له ( المادة 209 ) .

ب ) وانتقال الحق قد يكون مصدره اتفاق المتعاقدين كان يتفق الدائن مع الغير على أن يحول له حقه فى ذمة المدين فيحل الغير محل الدائن فى هذا الحق نفسه ، ويسمى الدائن محيلا لانه يحيل الغير بالحق المترتب له فى ذمة المدين .

ويسمى الغير وهو الدائن الجديد محالا له لان الدائن أحاله بحقه .  
ويسمى المدين محالا عليه ، لان الدائن الاصلي أحال عليه الدائن الجديد .

وحالة الحق عن طريق الاتفاق هي التي خصها المشرع بالبحث فى ( المواد 180 الى 208 ) ثم تطرق نفس المرجع الى شروط الحوالة عن طريق الاتفاق فليخصها فى التالي :

1) وجوب تطبيق مبادئ التعاقد

2) كل حق شخصي يصلح مبدئيا ان يكون محلا للحوالة وتحت هذه النقطة استعرض بعض الحقوق التي لا تقبل الحوالة وهي :

( أ ) الحقوق المحتملة او الحقوق المستقبلية .

( ب ) الحقوق التي تمنع حوالتها بمقتضى سند انشائها .

( ج ) الحقوق التي تتسم بطابع شخصي محض

( د ) الحقوق التي لا تقبل الحجز او التعرض .

ففي النقطة الاولى يبرز القانون المغربي واضحا كل الوضوح في تأثيره بالفقه المالكي فقد رايانا ان الشريعة تمنع حوالة الدين الغير حال عند اكثرية المالكية ، والنصوص الفقهية تحرم التعامل في الحقوق المستقبلية مثل التعامل في تركة انسان على قيد الحياة ، او التعامل مع الموصي له اثناء حياة الوصي وهذا ما نصت عليه المادة 190 ، فالفقرة الاولى من هذه المادة خرجت عن راي اكثرية المالكية بتجوزها تحويل الدين قبل حلوله ، ولكن الفقرة الثانية منها خرجت عن اجماع الفقه الفرنسي وقسم من القضاء حيث يجيزان حوالة الحق الاحتمالي في حين اتبعت الفقرة الثانية من القانون المغربي حرمة التعامل في الحقوق الاحتمالية .

3 ) الحقوق التي تتطلب حوالتها موافقة المدين قالت المادة 92 : ( تبطل حوالة الحق المتنازع فيه ما لم تتم بموافقة المدين المحال عليه ) وهذا ايضا انحياز للفقه المالكي وخروج على احكام التشريع الفرنسي وكثير من التشريعات التي تجيز حوالة الحق المتنازع فيه دون اشتراط قبول المدين المحال عليه ، راجع المادة 1700 فرنسي والمادة 469 من القانون المدني المصري والمادة 437 من القانون المدني السوري (26) . وفي التحليلات التي اوردها المرجع المذكور حول بطلان الحوالة

وشروط نفاذها ووجوب اعلام المدين بها ، او قبوله بها ، وكذلك الحالة الاستثنائية التي تعتبر فيها الحوالة نافذة بمجرد انعقادها او تتطلب لنفاذها اجراءات غير الاعلان والقبول .

---

(26) نفس المرجع السابق للكريفي في هامش ص 204 من اويري ورو ، الجزء 5 نبذة رقم 59 ، ص 133 .

فى كل هذه الصور تبدو آثار ما ذكرنا من آراء الفقهاء المالكيين بارزة اذ من بين الحالات التى ذكرها المشرع فانها بالمقارنة مع ما سبق تبين جانباً كبيراً من أوجه الشبه لا من حيث الشروط ولا فى كثير من الحالات مع أنه تنبى الإشارة الى أن القانون المدنى فى هذا الجانب تعرض لبعض الحالات التى لم يرد فى شأنها نص عند فقهاء المالكية .

### المبحث السادس انقضاء الالتزام

درس المشرع المغربى أنواع انقضاء الالتزام فى فروع ثمانية هى :

- ( 1 ) الوفاء
- ( 2 ) استحالة التنفيذ
- ( 3 ) الإبراء الاختيارى
- ( 4 ) التجديد
- ( 5 ) المقاصة
- ( 6 ) اتحاد الدمة
- ( 7 ) التقادم
- ( 8 ) الإقالة الاختيارية .

وقد شملت هذه الفروع على الفصول من : 319 الى 398  
ومستكتفى بضرب أمثلة تتعلق بالمقاصة ، والإقالة الاختيارية .

#### المقاصة :

عرفها قوانين الامام ابن جزى بأنها : « اقتطاع دين من دين وفيها مشاركة ومعاوضة وحالة ، ومنها ما يجوز ومنها ما لا يجوز . والجواز نظراً للمشاركة والمنع تغليب للمعاوضة ، أو الحالة اذا لم تتم شروطها ، واذا قويت التهمة وقع المنع ، وان فقدت حصل الجواز ، وأن ضعفت حصل الخلاف الذى فى مراعاة التهم البعيدة ، فان كان لرجل على آخر دين وكان لذلك الآخر عليه دين ، فأراد اقتطاع أحد الدينين من الآخر لتقع البراءة بذلك جاز » .



## قال خليل :

بصل : « تجوز المقاصة في ديني العين مطلقا ان اتحدا قدرا وطفة ،  
حلا او احدهما ، أم لا وان اختلفا صفة مع اتحاد النوع او اختلافه  
فكذلك ان حلا والا فلا ، كان اختلفا زنة من بيع ، والطعامان ، من قرض  
كذلك ومنعا من بيع ولو متفقين ... »

## قال في شرح الزرقاني :

فصل في ذكر أحكام من المقاصة ثم قال : « تجوز المقاصة جوازا أعم من  
الوجوب لا قسيمه لوجوبها على المشهور والقضاء بها ان حل الدينان ،  
واتفقا أجلا واختلفا وطلبها احدهما ثم اسهب المرجع المذكور في  
الأنواع التي تجوز فيها المقاصة او لا تجوز عند البعض ، وتحديد صفة  
الدينين ، ومن أي نوع هما » (27) .

وكذلك فعل كتاب الرهوني فأوضح جوازها ، أو عدمه ، ثم الأوجه  
التي يجب ، ان يكون عليها الدينان من حيث حلول كل واحد منهما ، أو  
احدهما ، وأوجه الحكم في اختلاف اصل الدينين ، وما إلى ذلك (28) .

## قالت المدونة :

« وان كان لك عليه عرض وله عليك عرض وهما مختلفا الجنس  
والصفة فان كان أجلهما مختلفا ، لم يجز ان يتقاسما حتى يحل او يحل  
احدهما ولو اتفق أجلهما ولم يحل جاز التقاص » .

## قال في التحفة :

بما يجوز البيع ببيع الدين مسوغ من عرض أو عين

(27) انظر كتاب قوانين ابن جزى ص 192 ، طبع دار القلم بيروت - لبنان .

(28) انظر ج 5 ، ص 23 من كتاب الزرقاني ، طبع دار الفكر بيروت - لبنان .

## الى أن يقول :

والاقتضاء للدينون مختلف والحكم قبل اجل لا يختلف

## حتى يقول :

ويقتضي الدين من الدين وفي عين وعرض وطعام قد يفي ..

وقد عرف ابن عرفة المقاصة بقوله : « متاركة مطلوب بمماثل صنف ما ، عليه لما له على طالبه فيما ذكر عليهما .

واستعرض صاحب البهجة كثيراً من الصور التي تتم عليها المقاصة مؤيداً أقوال فقهاء المذهب حول كل تلك الصور التي أوصلها أزيد من مائة صورة تجوز المقاصة في أكثرها ، وحاصلها ان الدينين ان تساويا في النوع وكانا حاليين معا ، او احدهما حالا ، والاخر ثابتاً ولو لم يحل جازت المقاصة ، ويشترط فيها ان تكون طرحاً من دين يشغل ذمة شخص لآخر مشغولة ذمته لهذا الشخص ايضاً بنفس العدد (30) وان كثر أحدهما اتبعت في الأقل .

## العقود والالتزامات :

الفصل 357 - تقع المقاصة اذا كان كل من الطرفين دائناً للآخر ومديناً له بصفة شخصية وهي لا تقع بين المسلمين ، عندما يكون من شأنها ان تتضمن مخالفة لما تقتضي به الشريعة الاسلامية .

ويقول الفصل 361 - لا تقع المقاصة الا بين دينين من نفس النوع ، وعلى سبيل للمثال ، بين الاشياء المنقولة المتحدة صنفاً ونوعاً او بين النقود والمواد الغذائية .

وكذلك الفصل 362 - يلزم لاجراء المقاصة ، ان يكون كل من الدينين محدد المقدار ومستحق الاداء ، ولا يلزم ان يكونا واجبي الاداء في

---

(29) انظر المجلد الخامس من حاشية الامام الرهوني ص 263 ، طبع بدار الفكر بيروت - لبنان .

(30) انظر ج 2 ، ص 51 من كتاب البهجة المتقدم ذكره .

نفس المكان ، وسقوط الاجل الناتج عن عسر المدين وعن افتتاح التركة يجعل الدين قابلا للمقاصة .

### قال خليل :

« تجوز المقاصة في ديني العين مطلقا ان اتحدا اقدرا وصفة حلا والا فلا » .

والفصل 365 من العقود والالتزامات ، قد عدد انواعا من الديون التي لا تجوز المقاصة فيها نظرا لاسبابها ، ولا تخرج تماما مواقف القانون في هذا الباب عن نصوص اقول المذهب المالكي المشار الى بعضها اعلاه ، والحقيقة ان المشرع كان واضحا في موقفه في الفصل 357 في اشتراطه انها لا تقع بين المسلمين في الاشياء التي تحرمها الشريعة الاسلامية .

واستشهادا على ما بينت اعلاه من ان المشرع ايام اعداده للقوانين المدنية كان واضعا نصب عينيه تمسك المغاربة بدينهم الاسلامي على طريق المذهب المالكي نرى هذا الفصل من اعظم الادلة على تقيد القوانين المغربية باحكام الشريعة الاسلامية فهذا الفصل وغيره من النصوص القانونية التي تستبعد المعاملات المحرمة في الشريعة الاسلامية ، من ان توضع في القانون يدل على انه لا يمكن ان يستبعد بعض المحرمات ، ويترك بعضها ، وان وجدت حالات من هذا النوع فانها تكون حسب نظري الى الخطأ أقرب منها الى العمد .

### الاقالة :

#### قال صاحب التحفة :

اقالة تجوز فيما حلا بالمثل او اكثر او اقلا  
وللمقال صحة الرجوع بحادث يحدث في المبيع  
وفي القديم منه لا محاله بزائد ان كان في الاقاله

بعد اليمين انه لم يكن يعلمه فيما مضى من زمن  
والفسخ في اقالة مما انتهج بالصنعة التغير كالغزل انتسج

الى آخر ايات الاقالة :

**قال في لابهجة :**

« الاقالة هي رجوع كل من العوضين لصاحبه ولاين عرفة هي ترك  
المبيع لبائعة بثمنه ، - واكثر استعمالها قبل قبض المبيع هي رخصة  
وعزيمة ، يعني رخصة في الطعام قبل قبضه والمراد بالعزيمة احد اقسام  
الحكم الشرعي وهو الاباحة هنا فهي رخصة فيما يمتنع بيعه قبل قبضه  
جائزة فيما عداه لانها بيع من البيوع تنعقد بما يدل على الرضا ، وان  
بمعاطات » .

**قانون العقود والالتزامات :**

لقد خصص للاقالة 6 فصول اشتمل عليها الباب الثامن من القسم  
السادس وهي من : 393 الى 398 .

وقد اشترطت تلك النصوص في الاقالة رضا الطرفين ، ثم اخضاع  
الاقالة لما تتطلبه صحة التعاقد ، ثم اورد المشرع الانواع التي لا اثر  
للاقالة فيها مثل اذا هلك محل العقد ، او استحال رجوع المتعاقدين الى  
الحالة التي كانا عليها في شأن محل العقد قبل التعاقد ، وكذلك ان يرجع  
كل واحد من المتعاقدين للآخر ما كان عنده وكل تعديل يجري على العقد  
الاصيل يفسد الاقالة ويحولها الى عقد آخر . وكذلك جواز الاقالة ضمنيا  
دون التذاكر في شأنها ، بان يسترجع كل من طرفي العقد ما خرج من  
يده .

لقد اخترت عدم الاطالة في سرد مختلف الكتب المالكية التي  
استدلت بها قبل ، وذلك لكون ابيات التحفة ، وفصول قانون الالتزامات  
والعقود متطابقان بشكل واضح في هذا الموضوع .

وبهذا اكتفي في شأن تأصيل نظرية الفقه - المالكي داخل قانون الالتزامات والعقود المغربي مشيرا الى اني تركت الكثير ، لذا فلا يمكن ان يعتبر هذا البحث شاملا للموضوع ، ولكنه يمكن اعتباره كإطار لبحث اشمل بحول الله مع قوته استقبالا .

## الفصل الثاني

### الحقوق العينية والضمانات

#### تمهيد

بعد التطبيقات العامة التي اوردناها عن بعض اماكن تأثر قانون العقود والالتزامات المغربي بالمذهب المالكي يجدر بنا ان نعطي بعض الأمثلة في شأن نفس الموضوع بالنسبة للحقوق العينية والضمانات ، وسوف لا أطيل في المقارنات حول التعريف بحق الملكية ، ثم في انواع العقارات بطبيعتها او العقارات بالتخصيص ، او العقارات بحسب المحل الذي تنسحب عليه ، وكذلك لا أطيل في اقتباسات ظهير 19 رجب 1333 وبالاخص مواقفه في المواد 5 و 6 و 7 و 8 والتي لم يفرق فيها بين الشيء والمال ، باعتبار المال شاملا الاشياء والحقوق ، وكذلك لا أطيل في استقصاء نظريات تقسيم الاموال الى عقار ومنقول ، كل هذه المواضيع اذا انا حاولت ، ان امر عليها ولو بسرعة ، لانتقلت الى تأليف كتاب وليس الى بحث كهذا يكتسي طبيعة محاضرة علما مني بانني اطلت ، ولكن لاسباب قاهرة املتها طبيعة البحث ، لذا فسأدرس هنا جزءا من الحقوق العينية والضمانات مكتفيا بالارتفاق والرهن والكفالة .

#### المبحث الاول : الارتفاق :

حق الارتفاق في ظل القانون العقاري المغربي ، عرف الفصل 108 من ظهير 19 رجب 1333 حق الارتفاق بأنه تكليف مقرر على عقار لمنفعة عقار آخر يملكه شخص غير مالك العقار الاول .

(31) انظر البهجة المشار اليه املاء ج 2 ، ص : 146 - 147 .

تشرط هاته المادة ما يلي :

- ( 1 ) ان يكون التكليف مرتباً على عقار
- ( 2 ) ان يكون التكليف مرتباً لمصلحة عقار آخر
- ( 3 ) ان يكون العقاران لمالكين مختلفين .

وتتميز حقوق الارتفاق عند فقهاء القانون بالخصائص التالية :

- 1 - حق الارتفاق من الحقوق العينية العقارية
- 2 - هو مبدئياً من الحقوق المؤبدة
- 3 - لا يقبل الانتقال منفصلاً عن العقار المرتفق
- 4 - حق الارتفاق من الحقوق التي لا تقبل التجزئة
- 5 - حق الارتفاق لا يمكن حجزه منفصلاً عن العقار الخادم
- 6 - حق الارتفاق لا يخول استعمال العقار المرفق به .

### تصنيف حقوق الارتفاق :

( 1 ) حق الارتفاق الطبيعي هو الذي لا دخل ليد الانسان في تكوينه  
مثل الناتج عن مسيل مياه الامطار .

( 2 ) حق الارتفاق القانوني كحق المرور الى عقار مجاور له .

( 3 ) حق الارتفاق قد ينشأ عن التقادم .

اما حق الارتفاق الطبيعي فقد نظم المشرع احكامه في المادة 109  
من ظهير 19 رجب 1333 ، وكذلك مسطرة انشائه .

اما حقوق الارتفاق الاخرى وبالاخص المتعلقة بالعقارات المحفظة  
فقد تعرض لها في المواد 110 - 111 - 112 من الظهير المذكور .

فالمادة 110 نصت على ان الاراضي الواطئة مسخرة تجاه التي  
تليها لمرور الماء منها نحو الاراضي الواطئة شريطة ان تسيل المياه سيلا  
طبيعيا من الاراضي العالية ، ودون ان يكون ليد الانسان دخل في  
اسالتها .

اما المادة 112 فانها اقتبست احكامها من نص المادة 647 من القانون المدني الفرنسي ، التي وضعها المشرع آنذاك للقضاء على عهود الاقطاع التي كانت سائدة في بعض المقاطعات الفرنسية .

اما في المغرب فلا مبرر لوضع مثل هذه المادة ووضعها يؤيد ما ذكرت في البداية من ان القوانين العقارية استخلصت في جل نصوصها من القانون الفرنسي ، وايضا فهذا الاخير تائر تائرا ملحوظا بالفقه المالكي وله عنه ابتعادات منها هذه .

اما الارتفاق القانوني فقد نصت عليه المادة 114 من الظهير المذكور بقولها : « تحدد القوانين والانظمة الخاصة الارتفاق القانوني العائد للمنفعة العامة » وهذا النص واضح كل الوضوح في اغفال المصالح المشرفة على التشريع العقاري لتعداد اي نوع من تلك الانظمة حتى يتسنى لمصالح الحماية تفسير تلك النصوص بما يخدم مصالح المستعمرين آنذاك .

وقد حددت انواع الارتفاقات المخصصة لمصلحة مياه الاملاك العامة بمقتضى ظهير 11 محرم 1344 - فاتح غشت 1925 ، بشأن نظام المياه .

اما الارتفاقات المقررة لمصلحة الخطوط البرقية والهاتف فقد حددت بمقتضى ظهير 7 شعبان 1332 الموافق فاتح يوليوز 1914 بشأن الاملاك العامة ، وبالاخص الفصل 3 منه .

وحقوق الارتفاق المقررة لمصلحة الاماكن الحربية والمنشآت العسكرية قننت بمقتضى ظهير 25 ربيع الثاني 1353 الموافق 7 غشت 1934 بشأن الارتفاقات العسكرية وبالاخص الفصل 2 منه .

ثم حقوق الارتفاق المقررة لمصلحة الملاحة الجوية فقد نظمت احكامها بمقتضى المادة الاولى وما يتبعها من ظهير فاتح شعبان 1357 الموافق 26 سبتمبر سنة 1938 .

ويرى الدكتور مامون الكزبري ان القانون المغربي وقع فى نفس الخطا الذي وقع فيه القانون المدني الفرنسي ، وذلك بدمجه حقوق الارتفاق بأنواع أخرى من قيود الملكية (32) .

قبل ان نبحث عن اصل حقوق الارتفاق فى الفقه المالكي ، ينبغي أن نشير الى ان حقوق المرور للعقار المحاط نصت عليها المادة 142 من ظهير 19 رجب ، وقالت بأن العقار المحاط من كل جانب والذي لا منفذ له الى الطريق العام او الذي له منفذ غير كاف - لاستثماره استثمارا زراعيا او صناعيا يمكنه أن يطلب ممرا فى الاراضي المجاورة مقابل دفعه تعويضا بنسبة الضرر الذي يسببه » .

### اصل نظرية الارتفاق

#### فى الموطأ ما نصه :

« حدثني يحيى عن مالك عن عمرو بن يحيى المازني عن أبيه ان رسول الله صلى الله عليه وسلم قال : « لا ضرر ولا ضرار » ، وحدثني مالك عن ابن شهاب عن الأعرج عن أبي هريرة ، أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال : « لا يمنع أحدكم جاره خشبة يقرزها فى جداره » ، ثم قال : أبو هريرة مالي أراكم عنها معرضين والله لأرمين بها بين أكتافكم ، وحدثني مالك عن عمرو بن يحيى المازني عن أبيه أن الضحاك بن خليفة ، ساق خليجا له من العريض فأراد أن يمر به فى أرض محمد بن مسلمة فأبى محمد ، فقال له الضحاك لم تمنعني وهو لك منفعة تشرب به أولا وآخرا ولا يضرك فأبى محمد فكلّم فيه الضحاك عمر بن الخطاب فدعا عمر ابن الخطاب محمد بن مسلمة فأمره أن يخلي سبيله فقال محمد لا ، فقال عمر لم تمنع أخاك ما ينفعه وهو لك نافع تسقي به أولا وآخرا وهو لا يضرك ، فقال محمد لا والله ، فقال عمر « والله ليمرن به ولو على بطنك » « فأمره عمر أن يمر به ففعل الضحاك » .

وحدثني مالك عن عمر بن يحيى المازني عن أبيه انه قال كان فى حائط حده ربيع لعبد الرحمن بن عوف فأراد عبد الرحمن بن عوف أن

---

(32) انظر كتاب الدكتور الكزبري حول التشريع العقاري والضمانات بالمغرب ، مطبوع على الاستنساخ سنة 1969 .



يحوله الى ناحية من الحائط هي اقرب الى ارضه فمنعه صاحب الحائط  
فكلم عبد الرحمن بن عوف عمر بن الخطاب في ذلك فقضى لعبد الرحمن  
ابن عوف بتحويله (33) .

لا شك أن من اطلع على هذه الاحاديث التي رواها مالك رضي الله  
عنه يدرك مدى اصالة حق الارتفاق في المذهب المالكي مثل جميع  
المذاهب الفقهية الاخرى ، ومن هنا يمكننا ان نقرر ان النصوص القانونية  
التي سلفت في موضوع حقوق الارتفاق قد تأثرت في كثير من حالاتها  
بالمذهب المالكي .

فلاحكام القانونية المتعلقة بمسيل المياه هي نفسها الواردة في  
الحديث الموقوف على عمر بن الخطاب رضي الله عنه ، وايضا فتح  
الطريق الى اقرب هي التي قضى بها امير المؤمنين لعبد الرحمن ابن  
عوف رضي الله عنهما .

### التحفة :

ارفاق جار حسن للجار      بمسقى او طريق او جدار  
والحد في ذلك ان حد اقتفى      وعد في ارفاقه كالسلف

### البهجة :

« الارفاق هو اعطاء منافع العقار ، وذكر بأنه مستحب للجار لحديث  
الوصية على الجار ، وقال بأن الارتفاق يحتمل ان يكون اسم المكان  
المرفق عليه اي برفقه بموضوع يوصل منه الماء ليسقي الجار داره او  
حائطه ويحتمل ان يكون مصدرا اي يسقي ماء فضل عنه ليسقي الجار به  
حائطه ونحوه ، او بطريق في ارضه يمر عليها الحائط ، او دارا ايضا ، او  
جدارا يقرز فيه خشبة ... »

(33) انظر كتاب الموطن وبعثيته تنوير الحوالك على موطا الامام مالك ، لجلال الدين  
السيوطي ج 2 ، ص 22 ، طبع دار الفكر بيروت - لبنان .

(34) انظر الكتاب الثاني من البهجة على شرح التحفة المتقدم ذكره ص : 251 .

لا داعي في نظري للتطويل بسرد المراجع - الفقهية ، فموقف الحديث من المسألة واضح وتشابه القوانين المتعلقة بالارتفاقات مع الحديث والفقه ، بارز في كل النصوص التي استشهدت بها في هذا الجانب .

## المبحث الثاني الرهن

### في الموطأ :

« قال يحيى سمعت مالكا يقول فيمن رهن حائطا له الى اجل مسمى فيكون ثمر ذلك الحائط قبل ذلك الاجل لمن ، ان الثمن ليس برهن مع الاصل ، الا ان يكون اشترط ذلك المرتهن في رهنه ... » .

ثم اورد الموطأ مسائل تتعلق برهن الحيوانات وعن هلاك المرهون في يد المرتهن ، قال مالك من رواية يحيى عنه قال : سمعت مالكا يقول : « الامر الذي لا اختلاف فيه عندنا في الرهن ، ان ما كان من امر يعرف هلاكه من ارض ، او دار او حيوان فهلك في يد المرتهن وعلم هلاكه فهو من الراهن ، وان ذلك لا ينقص من حق المرتهن شيئا ، وما كان من رهن يهلك في يد المرتهن فلا يعلم هلاكه الا بقوله فهو من المرتهن وهو لقيمته ضامن ، يقال له صفه فاذا وصفه احلف على صفته وتسمية ماله فيه ثم يقومه اهل البصر فان كان فيه فضل عما سمي للمرتهن اخذه الراهن ، وان كان اقل مما سمي احلف الراهن على ما سمي المرتهن وبطل عنه الفضل الذي سمي المرتهن فوق قيمة الرهن (35) .

وفي الملونة ان الرهن يجوز غير مقسوم اذا قبضه صاحبه وحازه مع من له فيه شرك وكان يكرهه ويلييه مع من له فيه شرك وجائز وان كان غير مقسوم (36) .

(35) انظر الموطأ تحت عنوان القضاء في الرهن ، ثم انظر تنوير الحوالك عليه لمبد الرهن السيوطي ج 2 ، ص : 113 ، دار الفكر بيروت - لبنان .  
(36) المدونة الكبرى للإمام مالك بن انس ، المجلد 5 ، ج 14 ، ص : 296 طبع دار صادر بيروت - لبنان .

وافتي مالك بأن المرتهن ان لم يحز للمرتهن حتى اقيمت دعوى على  
الراهن اصبح المرتهن هو وبقية الدائنين سواء .

وايضا افتي مالك بجواز رهن حصة ملك على ان يعلم مقدار تلك  
الحصة .

ويجوز مالك رهن جزء من المنقول على ان يضمن المرتهن غير  
الحصة المرهونة ، ان ضاع عنده ، وعند بن القاسم انه يكون مرتهنا في  
الحصة غير المرهونة ، مثل صاحب الدينار الذي سلم اليه لياخذ نصفه  
كان يطالب به فلما ضاع التزم باداء النصف الآخر .

وفي استحقاق جزء من المرتهن في يد الراهن افتي امامنا مالك بأنه  
اذا كان مشاعا يبقى مرهونا بحق الراهن ، فاذا اراد المستحق بيع  
حصته فيقال للمرتهن والراهن يبيعا معه ثم يكون نصف الثمن رهنا في  
يد المرتهن .

ثم تعرضت المدونة لحالات ضياع رهن المنقول ثم بيع الرهن بغير  
علم المرتهن وكذلك رهن طعام مشاع ، ورهن الثمرة التي لم يبد صلاحها،  
وثمرة الشجر المرهون هل هي للمرتهن ، او للراهن ، وجواز عطاء رهن  
للكفيل وفي ضياع الرهن في يد المرتهن والراهن به لانه كان ضامنا ولم  
يكن أميناً .

وكذلك تعرضت المدونة لاحكام الرهن الواقع على يد العدل ، على  
ان يكون لاجل ، واذا تم ولم يوف الراهن يباع الرهن ويؤدي منه الدين ،  
وكذلك موت العدل الذي كان الرهن تحت يده (37) وباختصار فلم تترك  
المدونة أية صورة من الصور التي تعرض اليها القانون المغربي في  
الفصول القادمة الا وذكرت احكامها بتفصيل ، مما يسوق الى الحكم على  
ان يصول القانون المغربي جلها اخذ من مبادئ الفقه المالكي .

(37) انظر المجلد 5 ، الجزء 14 ، ابتداء من ص : 294 الى 340 من نفس المطبعة  
المذكورة في الهامش قريبا .

## قال صاحب الرسالة :

الرهن جائز ولا يتم الا بالحيازة ولا تنفع الشهادة في حيازته الا بمعاينة البيئة وضمن الرهن من المرتهن ، فيما يغاب عليه ولا يضمن لما لا يغاب عليه (38) .

## بداية المجتهد :

اصل النظرية قوله تعالى : ( فان لم تجدوا كاتباً فرهان مقبوضة ) . ثم بين أركان الرهن من حيث اشتراط عدم الحجر على الراهن وان يكون من أهل السداد ، وعند مالك الوصي يرهن لمن يلي النظر عليه ، اذا كان ذلك سداداً .

وفي المرتهن يشترط مالك ان يكون مالكا للرهن ، وقال مالك يصح ان ينقل الشيء الذي غصبه من الراهن اذا زكى الراهن ذلك ، فينتقل الرهن من الغصب الى الرهن .

ومن شروطه القبض فعند مالك هذا شرط تمام ومستند هذا الاشتراط قول الله عز وجل : ( فرهان مقبوضة ) ، ثم استعرض مختلف الواجه التي تعتري الرهن مما يطول بنا شرحه في هذا المقام (39) .

وحول تحديد صفة الانواع التي يمكن ان تكون محل عقد الرهن قال الامام ابن جزى : « ويجوز رهن كل شيء يصح تملكه ، من العروض والحيوان والعقار ، ويجوز رهن المشاع خلافاً لأبي حنيفة ، ويجوز رهن الدنانير اذا طبع عليها ، ويجوز رهن الدين خلافاً للشافعيين ، ورهن التمر قبل بلو صلاحه ، ويجوز الرهن قبل حلول الحق (40) .

## قول خليل في الرهن :

« الرهن بدل من له البيع ما يباع ، او تحرراً ، ولو اشترط في العقد وثيقة بحق ، كولي ، ومكاتب وماذون وأبق وكتابة واستوفى منها ،

---

(38) انظر الفواكه الدواني على رسالة ابي زيد القيرواني لاحمد بن غنيم النفراوي ج 2 ، ص : 182 .

(39) بداية المجتهد لابن رشد الحفيد ج 2 ، ابتداء من ص : 204 حتى 209 ، طبع دار الفكر بيروت - لبنان .

(40) القوانين الفقهية لابن جزي ، طبع دار القلم - بيروت ، ص : 212 - 213 .

او رقيته ، ان عجز وخدمة مدبر « الى ان يقول : « وهل ينتقل لخدمته قولان : كظهور حبس دار ، وما لم يبد صلاحه وانتظر لباع ، وحصاص مرتهنه فى الموت والفلس الى « : وهل يوم التلف او القبض او الرهن ان تلف ؟ اقوال ، وان اختلفا فى مقبوض فقال الراهن عن دين الرهن : وزع بعد حلفهما : كالحماية انظر لشرح اقوال المختصر فى مختلف انواع الرهون وبالاخص (41) و (42) .

### قال فى التحفة :

الرهن توثيق بحق المرتهن      وان حوى قابل غيبة ضمن  
ما لم تقم له عليه بينه      لما جرى فى شأنه معينه  
وان يكن عند امين وقفا      فلا ضمان فيه . مهما تلفا

الى آخر الابيات التي خصصها للرهن وهي تربو على عشرين بيتا ، وقد اورده فى مكان الاثبات واتبع ، اقوال المدونة و خليل السالفة (43) .

بعد هذه النظرة الموجزة جدا او على الاصح هذه الاحالات على المراجع المعتمدة فى المذهب المالكي نسوق الملاحظة التالية وهي :  
انه ينبغي الادراك بأن كتب الفقه ، وبالخصوص التي اشرنا اليها تمزج بين تحليل الاحكام المتعلقة بالرهن الحيازي وغيره مما اصبح يطلق عليه الرهن الرسمي وان كان تعاطي هذا الاخير اقل لدى الفقهاء من تعاطي الاول ، حتى انه يمكن القول ان الرهن الرسمي لم يحظ باهتمام كبير حسب معلوماتي المتواضعة .

### احكام الرهن فى قانون الالتزامات والعقود المغربي :

درس المشرع المغربي احكام الرهن الحيازي فى القسم الحادي عشر من قانون الالتزامات والعقود تحت عنوان الرهن الحيازي استبعادا

- 
- (41) انظر شرح الزرقاني المذكود قبل ج 5 ، ص : 233 - 290 ، طبع دار الفكر بيروت  
(42) انظر حاشية الامام الرهوني ج 5 ، ص : 264 - 294 ، طبع دار الفكر - بيروت .  
(43) انظر كتاب البهجة المتقدم ذكره ، ج 1 ، ص :

للرهن الرسمي الذي تعرض اليه المشرع المغربي في ظهير 19 رجب 1333 وبالاخص المادة 19 منه التي عرفتة .

اما الرهن الحيازي بما فيه رهن المنقول او العقار فقد خصه القانون المغربي بعناية اذ افرد له قسما بكامله من قانون الالتزامات والعقود وذلك من الفصل 1170 الى الفصل 1240 .

ففي الفصل 1170 عرف المشرع المغربي الرهن الحيازي بصفة عامة فقال : ( الرهن الحيازي عقد بمقتضاه يخصص لمدين او احدا من الغير يعمل لمصلحته شيئا منقولاً او عقارياً او حقاً معنوياً لضمان الالتزام ) .

وهذا يوافق ما اشير اليه اعلاه من اقوال المالكية وبالاخص قول خليل : ( الرهن بلل من له البيع ما يباع ... ) وقول التحفة الرهن توثيق بحق المرتهن ، وكذلك اقوال البداية .

ثم استرسل القانون المغربي بعد الفصل المذكور في توضيح خصائص الرهن واهميته .

فمن حيث خصائص رهن المنقول :

1 ) هو حق عيني بمعنى انه يخول صاحبه حق الاولوية والتتبع حسب نص الفصل 297 والقائل : ( اذا انتقلت الاشياء المحبوسة في يد الدائن خفية عنه او برغم معارضته كان له الحق في استردادها لاعادتها الى المكان الذي كانت موجودة فيه خلال ثلاثين يوماً تبدأ من وقت علمه بالنقل ، واذا انقضى هذا الاجل سقط حق الدائن في التتبع ) .

ويقول الفصل 1232 للمرتهن حيازياً الذي تنتزع منه حيازة الموهون رغم ارادته ان يسترده من يد المدين او من يد أى شخص من الغير حسب ما هو مقرر في الفصل 297 .

ان حق التتبع الذي منحه الفصلان المشار اليهما بالنص على تتبع الحق العيني الخارج من يد صاحبه الاول في شأن تتبع حق الرهن ،

والثاني بالنص على عطف تتبع حق الرهن على تتبع غيره من الحقوق الاخرى فاقتبس بكامله من احكام المذهب المالكي حسب النصوص المومأ اليها اعلاه ، وكذلك شروحها التي بينت فى الهوامش امكنة اقوالها فى الموضوع .

( 2 ) الرهن هو حق عيني تابع ، اى انه لا يمكن ان يتصور وجود رهن كيفما كان نوعه دون ان يكون تابعا مستندا على حق اصلي اتى هو تبعا له ، قال الفصل 1233 من قانون العقود والالتزامات بطلان الالتزام الاصلي يؤدي الى بطلان الرهن . الاسباب التي توجب ابطال الالتزام الاصلي او انقضاءه توجب ابطال الرهن او انقضاءه .

واحال فى شأن تقادم عقود الرهن على نص الفصل 377 .

قال خليل : « وبطل بشرط مناف : كان لا يقبض ، وباشرطه فى بيع فاسد ظن فيه اللزوم ، ( اني احيل على المراجع الفقهية اعلاه ليدرك المطلع الكريم مدى القوانين المغريبة بالمذهب المالكي فى هذا الموضوع ) .

ثم استطرد القانون المغربي بقية المواضع التي بحث للرهن من خلالها : كتحيين شروط انشاء الرهن بين المتعاقدين فى ضوء المادة 1175 وكذلك 1174 وايضا 1033 و 1098 وفى الفصل 1188 الذي يتكلم عن ضرورة تسليم الرهن وجواز رهن الحقوق المستقبلية وتناول ايضا جواز رهن الدين الثابت بمقتضى المواد 1170 و 1179 و 1195 و 1196 و 1197 ذاكرا بأن الرهن يمكن ان يقام على الديون اذا كانت موثقة بسندات او بسندات لحاملها .

وفى الشروط المتعلقة بشخص الراهن فى ملكيته للمرهون ، وان يكون اهلا للتصرف - الفصل 1171 وايضا ذكر القانون المغربي بأن الرهن لا يتم بموجب اقتران الايجاب والقبول بل لا بد فيه من القبض ونقله الى حيازة المرتهن الفصل 188 وهذا ما قرره الفقه المالكي تبعا لقول الله عز وجل : ( فرهان مقبوضة ) وفى الملكية وتمام اهلية التصرف فليرجع القارى الكريم الى اقوال الفقهاء المالكيين فى بداية هذا المبحث ، واذا وقع الاتفاق على الرهن ولم يسلم لا يسمى رهنا ولكن اتفاقا على لرهن الفصل 1193 وفى معرض تحديد الجهة التي يوضع الشئ المرهون

تحت يدها نص المشرع على أنه يمكن أن يكون تحت تصرف المرتهن أو أحد من الغير يتفق عليه الطرفان وفي حالة النص على وضعه تحت يد عدل للمحكمة أن تحدد الشخص الذي يتولى ذلك الفصلان : 1188 و 1198 وهذه الأحكام مستخلصة تماما وتكاد تكون بالحرف من مواقف الفقه المالكي المشار الى بعض مراجعها أعلاه .

ولم تختلف نصوص القانون المغربي في شأن نقل حيازة المرهون أو شروط نفاذ الرهن أزاء الغير ، أو إثبات وجود الرهن ، أو شروط تبليغ المدين أو قبوله ، أو في آثار الرهن وكذلك في شأن حقوق والتزامات الدائن المرتهن ، أو بيع المرهون قبل استحقاق الدين ، أو حق بيع المرهون أو تملكه عن طريق القضاء .

وكذلك في تنظيمه لآحوال التزامات الدائن المرتهن ، وكذلك في تحليله لحقوق والتزامات الدائن الراهن وايضا في النصوص المنظمة لانقضاء رهن المنقول التي تنتهي بنص الفصل 1240 كل تلك الأحكام اذا نحن لم نسمح لنا الوقت بتحليلها فاننا نحيل في شأنها على الأحكام والمبادئ التي نصت عليها الكتب المالكية حتى يتأكد الباحث بأن المغرب بقي في كل مرحلة من مراحل تاريخه متمسكا بالشرعية الإسلامية في اطار المذهب المالكي .

وما قلناه عن النصوص المتعلقة برهن المنقول نقوله عن الرهن العقاري ، أو الرسمي لذا فلا أطيل بسرد النصوص بعد أن بينت نماذج من أسلوب تأثر فصول الرهن بأقوال الكتب المالكية المتعمدة ، ثم أنني أكرر أيضا ، أن ما بقي من فصول القانون حول الرهن أكثر التصاقا بأقوال الفقهاء المالكية من غيرها باستثناء بعض صور الرهن الرسمي المتعلقة بالتسجيل والشهر .

### المبحث الثالث الكفالة

ويمكن تسميتها في ظل قول ابن رشد الحفيد في البداية بأنها كفالة وحمالة وضمانة ، وزعامة .



أما أنواعها فاثنتان :

— كفالة بالنفس

— كفالة بالمال

وأما أصلها فقوله عليه الصلاة والسلام « الزعيم غارم » .

وفيها الكفالة بالنفس والكفالة بالمال ، أما الكفالة بالنفس فتأبته بالسنة والكتاب ومجمع عليها لقول الله عز وجل : ( قالوا معاذ الله ان نأخذ إلا من وجدنا متاعنا عنده ) وهي التي تعرف بضمان الوجه ، وقد جوزوها شرعا إذا كانت بسبب المال .

وفرق بن القاسم في الحكم بين أن يموت الرجل حاضرا ، أو غائبا فقال : « ان مات حاضرا لم يلزم الكفيل شيء وان مات غائبا نظير ، فان كانت المسافة التي بين البلدين يمكن التحميل فيها احضاره في الاجل المضروب له في احضاره وذلك نحو اليومين أو الثلاثة ففرض غرم ، والا لم يغرم .

وعند مالك أن كفيل الوجه ، ملزم بحضور من كفل والا لزمه الغرم وعمدة مالك أن المحتمل بالوجه غارم لصاحب الحق فوجب عليه الغرم اذا غاب ، وقيل انه احتج لذلك بما روى عن ابن عباس « ان رجلا سأل غريمه أن يؤدي اليه ماله أو يعطيه حميلا ، فلم يقدر حتى حاكمه الى النبي صلى الله عليه وسلم فتحمل عنه رسول الله عليه الصلاة والسلام ثم أدى المال اليه ، قالوا هذا غرم في الحماله المطلقة .

وأما ان ضمن الوجه دون المال وصرح بالشرط فقد قال مالك : ان المال لا يلزمه ، ولا خلاف في هذا عند ابن رشد .

وأما حكم ضمان المال فان الفقهاء متفقون على أنه اذ عدم المضمون او غاب فان الضامن غارم .

واختلفوا اذا حضر المدين وضامنه موسرين فعند مالك أن الدائن لا يمكنه الرجوع على الكفيل في حالة حضور المدين موسرا .

اما محل الكفالة فهي الاموال عند جمهور اهل العلم لقوله عليه الصلاة والسلام « الزعيم غارم » اعني كفالة المال وكفالة الوجه .

واما وقت وجوب الكفالة بالوجه ، فانهم اختلفوا هل تلزم قبل اثبات الحق ام لا ؟ قال سحنون من اصحاب مالك انها لا تجب بوجه من الوجوه ، وقال آخرون : ان اتى بشبهة قوية مثل شاهد واحد لزمه ان يعطي ضامنا بوجه حتى يلوح حقه وهو قول ابن القاسم من اصحاب مالك .

واما شروط الكفالة فأبو حنيفة والشافعي يشترطان في وجوب رجوع الضامن على المضمون بما ادى عنه ، ان يكون الضمان باذنه ، ومالك لا يشترط ذلك ، والشافعي لا يجيز كفالة المجهول ولا الحق الذي لم يجب بعد وكل ذلك لازم وجائز عند مالك واصحابه ، واما ما تجوز فيه الحمالة بالمال ، او ما لا تجوز ، فانها تجوز عند مالك بكل مال ثابت في الدمة الا المكاتبه ، وما لا يجوز فيه التأخير (44) .

### قال المختصر :

الضمان شغل ذمة اخرى بالحق وصح من اهل التبرع كمكاتب ، وماذون اذن سيدهما ، وزوجة ، ومريض بثلاث ... ، الى ان يقول : « ولزم فيما ثبت وهل يقيد بما يعامل به ؟ تاويلان وله الرجوع قبل المعاملة » واسهب في سرد انواع الكفالة او الضمان الى نهاية الباب بقوله : « ولم يجب وكيل للخصومة ، ولا كفيل بالوجه بالدعوى ، الا يشاهد ، وان ادعى بينة الخ » .

### قال شارحه الزرقاني :

« الضمان شغل ذمة اخرى » : كان الشغل حالا او مالا ، وبه اخرج البيع والحوالة ، واراد بالدمة الجنس فيشمل الواحد والمتعدد (بالحق) الاول ، وان توقف الشغل على شيء آخر كعدم اتيان المضمون في الوجه وتهريبه ، او تفريط الضامن في الطلب ، فقد اشتمل تعريضه على اقسام الضمان الثلاثة .

(44) انظر بداية المجتهد ج 2 ، ص : 224 .

لقد حل المرجع المذكور شروط الكفالة وانواعها واحكام تعدد الكفلاء واسقاط الاجل ، وموت المضمون ، أو الضامن والضمان لدين مؤجل ، وعدم صحة ضمان المعنيات كوديعة وعارية ومال قراض وشركة على أنها اذا انقلبت أتى بها بعينها لاستحالتها ، وضمان الوارث لمورثه المجهول حتى يتمكن من وضع اليد على التركة المشفولة بالدين ، وضمان الفائت وأسباب تعجيل الضمان ، وكذا اشتراط الحميل أن لا يأخذ منه الحق الا أن مات ، المضمون ، وفساد الضمان ان فسدت الحملية ،

وتعدد الكفلاء وحكم ذلك (45) .

وقال في حاشية الرهوني ناسبا ذلك الى ابن يونس الاصل في جواز الحملية قوله تعالى : « ولمن جاء به حمل بعير وأنا به زعيم » فهذه حملية المال ، وقال في قضية يعقوب ( لن أرسله معكم حتى توتون موثقا من الله لتأتني به الا ان يحاط بكم ) ، فهذا ضمان النفس بعينه ، وأصاب بأن قاعدة الحكم في هذا ، هي ان شرع من قبلنا شرع لنا ، « حتى يرد ناسخ وفيه خلاف » (46) ، فقد أسهب في ذكر كثير من الصور التي تأتي عليها انواع الكفالة والاحكام التي يمكن ان تطبق على ذلك ، وسنرى استقبالا مدى تائر القانون المدني المغربي بها .

### وفي القوانين الفقهية لابن جزي :

ويقال للضامن حميل وكفيل وزعيم ، وفيه :

**المسألة الاولى :** في المضمون وهو كل حق تصح النيابة فيه ، وذلك في الاموال وما يؤل اليها فلا يصح الضمان في الحدود ولا في القصاص ... وقد عدد عدة صور في هذه المسألة .

**المسألة الثانية :** في المضمون عنه وهو كل مطلوب بمال ويجوز الضمان عن الحي والميت ويجوز عن الموسر والمعدم .

(45) كتاب الزرقاني على المختصر ج 6 ص : 38 وما بعدها حتى نهاية باب الضمان .

(46) الجزء السادس من حاشية الرهوني على الزرقاني 6 ابتداء من ص 2 حتى 34 .

**المسألة الثالثة :** فى الضامن وهو كل من يجوز تصرفه فى ماله فلا يجوز تصرف السفينة والصغير ....

**وأما المسألة الرابعة :** فهي فى أنواع الضمان وهو نوعان : ضمان وجه ، وضمان مال .

ثم ذكر بعض النقط التي تعرضت اليها أقوال الكتب السالفة (47) . ولم لاحظ شذوذا فى بعض أقواله عما سبق ولذلك لم أطل بسردها .

### قال صاحب التحفة :

وسمي الضامن بالحميل وهو من المعروف فالمنع اقتضى كذاك بالزعيم والكفيل من أخذه أجرا به او عوضا

الى أن يقول :

ويستقط الضمان فى فساد أصل الذي فيه الضمان بـأد وهو بما عين للمعين وأن ضمان الوجه جاء مجملا وجائز ضمان ما تأجلا الى آخر أبيات هذا الباب .

### تفسير البهجة :

باب الضمان وما يتعلق به من غرم وعدمه وسقوطه بفساد أصله ويعبر عنه بالحمالة أيضا ، وعرفه ابن عرفة « الحمالة التزام دين لا يسقطه ، او هو طلب من هو عليه فقله لا يسقطه » ، أى الالتزام لا

---

(47) القوانين الفقهية لابن جزي ، ابتداء من ص : 213 الى 214 .

يسقط الدين عن هو عليه ، واسهب المرجع المشار اليه في الصور التي يكون عليها الضمان ، وحالة الضامن ، والمضمون له وفساد الضمان واشتراك عدة اشخاص في ضمان محل واحد ولا أرى فارقا يستلزم الزيادة في التطويل بذكر أشياء سبقت اشارات كافية اليها وعلى اى حال فان من أحب الرجوع اليها فسوف يجد نفس المبادئ والقواعد التي اعتمدها التريع المدني المغربي (48) .

### الكفالة في قانون الالتزامات والعقود المغربي

لقد خصص المشرع للكفالة القسم العاشر ، فالباب الاول من هذا القسم 91 ، فيه احكام الكفالة بوجه عام ، والباب الثاني في انواع من الكفالة مثل انها لا تقتضي التضامن ما لم يشترط صراحة . والباب الثالث خصصه لانقضاء الكفالة .

ولهذا فان المشرع ابتداء الفصول المخصصة للكفالة من 1117 حتى 1160 ، وللتلليل على اقتباس جل احكام هذه الفصول من فقه المذهب المالكي نورد المقارنات لهذه الفصول مع بعض النصوص السالفة في موضوع الكفالة .

الفصل 1117 ، الكفالة عقد بمقتضاه يلتزم شخص للدائن بأداء التزام الدين ، اذا لم يؤده هذا الاخير نفسه .

#### قال خليل :

الضمان شغل ذمة اخرى بالحق وفي الفصل 1119 لا يجوز لاحد أن يكفل دينا ما لم يكن متمتعاً بأهلية التلويث على سبيل الفرج الى آخر الفصل .

---

(48) البهجة على التحفة ج 2 ، ص : 183 حتى 199 ، طبع دار المعرفة بيروت - لبنان للتسولي المتقدم ذكره .

### قال صاحب التحفة :

( وصح من أهل التبرعات ) الفصل 1120 لا يجوز ان تقوم الكفالة الا اذا وردت على التزام صحيح .

### التحفة :

ويسقط الضمان في فساد أصل الذي فيه الضمان باد

### قال خليل :

وبطل ان فسد متحمل به ، وفسدت ، الفصل 1121 تجوز كفالة الالتزام المحتمل ( كضمان الالتزام الذي قد ينشأ بسبب الاستحقاق او المستقبل او غير المحدد ، بشرط ان يكون قابلا للتجديد فيما بعد كالمبلغ الذي يمكن ان يحكم به على شخص وفي هذه الحالة يتحدد التزام الكفيل بالتزام المدين الأصلي ) .

قال في القوانين الفقهية : المضمون هو كل حق تصح النيابة فيه ، وذلك في الاموال وما يتول إليها فلا يصح الضمان في الحدود ... الى ان يقول : ويجوز ضمان المال المعلوم اتفاقا ، والمجهول خلافا للشافعي ، ويجوز الضمان بعد وجوب الحق اتفاقا وقبل وجوبه خلافا لسحنون ، ونرجع الى البيت السابق من التحفة :

وجائز ضمان ما تأجلا معجلا وآجل معجلا

### قال خليل :

« لا الجمع بدين لازم ، أو آئل اليه .... الى ان يقول : بكل كجعل ودائن فلانا .... »

الفصل 1126 لا يشترط ضرورة على المدين الأصلي وحتى لا يشترط ارادته ، ولكن في تلك الحالة لا تنشأ علاقة بين المدين والكفيل،

قال خليل : « ان امكن استيفاؤه من ضامنه وان اجهل او من له ، وبغير اذنه .

### قال في التحفة :

ولا اعتبار برضا من ضمنا      اذ قد يؤدي دين من لا اذنا  
الفصل : 1127 ، لا تجوز كفالة المدين الاصلي فحسب ، بل تجوز  
ايضا كفالة من كفل هذا المدين .

### قال خليل :

« ان تعدد حملاه اتبع كل بحصته الا ان يشترط حمالة بعضهم عن بعض .. »

ونفس هذا الحكم هو الذي قرره الفصل 1138 حول كفالة عدة اشخاص بعقد واحد نفس الدين لم يلتزم كل منهم الا بقدر حصته .

هذه نماذج من تائر قانون الالتزامات المغربي بنصوص كتب الفروع المالكية ، والمتداولة بكثرة في المغرب .

### كفالة الحضور :

الفصل : 1161 « كفالة الحضور تعهد ، بمقتضاه يلتزم شخص بأن يحضر شخصا آخر امام القضاء او بأن يحضره عند حلول اجل الالتزام او عند الحاجة » .

### التحفة :

واشهب بضامن الوجه قضى      عليه حتما وبقوله القضا  
ويبرا الجعيل بالوجه ميتي      احضر مضمونا لخصم ميتا

## قال خليل :

« وصح بالوجه وبريء بتسليمه له وان يسجن ، او بتسليمه نفسه ،

ان امره به ، ان حل وبغير مجلس الحكم ... » .

ابن جزى فى القوانين الفقهية : « واما ضمان الوجه فهو جائز خلافا  
للشافعي وللظاهرية وهو على قسمين :

احدهما ان يضمن احضاره ويشترط ان لم يحضره فلا شيء عليه  
... الى ان يقول الثاني ان يضمن احضاره ولا يشترط ذلك ، فان  
احضره برىء وان لم يحضره غرم المال ، وان مات غرمه ورثته من  
تركته الا ان يحضروا المضمون » .

ويقول الفصل 1165 من قانون الالتزامات والعقود : « تبرأ ذمة  
كفيل الحضور اذا حضر المكفول ، او حضر هذا الاخير من تلقاء نفسه فى  
اليوم المحدد ، ونى المكان المتفق عليه واحضار المكفول قبل التاريخ  
المحدد لا يكفي لبراء ذمة الكفيل » .

ان غير ما أشرت اليه من التزام الكفيل بأداء الدين ان لم يحضر  
المدين ، او الحكم عند موت الكفيل ، او الفاء الحكم الصادر على الكفيل  
اذا اثبت وفاة المكفول يوم صدور الحكم ، او غيره ذلك من الصور التي  
تعرض لها المشرع المغربي فى القسم المخصص لانواع الكفالة كلها ،  
تؤيد مبررات الحكم الذي قلته غير ما مرة فى هذه الدراسة ، الا وهو ان  
القانون المدني تأثر تأثرا ملحوظا بالمذهب المالكي .

الى هنا تكون قد اعطينا امثلة واضحة فى تثبيت هذا الاتجاه .

واعترف بانني تركت تحليل كثير من المواضيع لان تتبعها يحتاج الى  
بحث دكتوراه ولا تمكن الاحاطة به عن طريق بحث مختصر كهذا .



## الفصل الثالث الاحوال الشخصية والمواريث

### المبحث الاول : نظرة عامة

فى اطار البحث فى مقارنات مدونة الاحوال الشخصية يمكننى طرح بعض الملاحظات العامة وهى :

1 ان هذا النص الذي بين ايدينا اتى مباشرة بعد استقلالنا ، ولذلك فلا غرابة اذا تقيد بروح الشريعة الاسلامية نصا وروحا .

2 ان المنهج الذي وضعه جلالة الملك المغفور له محمد الخامس طيب الله ثراه ، واضح كل الوضوح فى التمسك بالراجح والمشهور من مذهب الامام مالك ، وبالاخص عندما احالها - اعني مدونة الاحوال الشخصية - مرسوم انشائها الى الفصل الثاني من ظهير 6 شتنبر 1957 .

### المبحث الثاني :

تطبيقات من نص مدونة الاحوال الشخصية ، لقد اشتملت مدونة الاحوال الشخصية على ستة كتب اشتملت على 297 فصلا مقسمة حسب الاتى :

1 ( الكتاب الاول يضم ثمانية ابواب تحتوي على ثلاثة واربعين فصلا تتعلق بالخطوط العريضة التالية :

### الباب الاول : الزواج والخطبة

اشتمل على فصلين حددا تعريف الزواج واهدافه وغاياته ، ثم مفهوم الخطبة وامكانية الرجوع عنها .

### الباب الثاني : اركان الزواج

اما الباب الثاني فانه خصص لاركان الزواج ، من ايجاب وقبول ، وحضور شاهدين عدلين سامعين فى مجلس العقد ، وتسمية المهر ، وكذا

اثبات الزوجية عن طريق الدعوى الشرعية ، وكذلك اشتراط عقد الزوجين ، وخطو كل واحد منهما من الموانع الشرعية ، وكذا تمام اهلية النكاح التي حددها المشرع هنا بشمانية عشرة سنة بالنسبة للفتى وبسنة عشر للفتاة ، مرجعا الامر في الزواج دون سن الرشد القانوني للولي ، وان امتنع فللمحكمة ، وذلك عند مخافة العنت .

وايضا بين المشرع الحكم في امكانية التوكيل ، ومنع امكانية تولي القاضي تزويج من له الولاية عليه .

وسوف لا أطيل كما اسلفت هنا في المقارنة لان فصولا كثيرة من المدونة احوالت على المشهور من المذهب المالكي ، وانما ارجع فقط الى بعض النصوص التي يظهر ، ان نصوص المدونة مستخلصة منها ، مثل في الخطبة : « وما تبعها مما ذكر في البابين اعلاه » ، قال خليل : « وخطبة بخطبة وعقد وتقليها واعلانه » الى ان يقول : « واشهاد عدلين غير الوالي بعقد وفسخ ان دخلا بلاه » الى ان قال : « وركننه ولي وصداق ومحل وصيفة ... » .

### الباب الثالث : الولاية في الزواج

اشتمل هذا الباب على الفصول من 11 الى 15 محددا منهم الاولياء ، والحق في الولاية ، وسلطة الولي على من تحت ولايته ، وسلطة القاضي عند فصل الولي لامرأة تحت ولايته ، وما هي الكفاءة والوقت الذي تراعى فيه ، وللمن هي ، وحق المرأة في التناسب العرفي للسن .

#### قال خليل :

وقدم ابن ، فابنه ، فاب فابنه فجده فعم فابنه وقدم الشقيق على الاصح والمختار فمولى ثم هل الاسفل ... الى آخر انواع الولاية وشروطها وصلاحياتها وهي منصوبة تكاد تكون بالحرف في المختصر والتحفة وغيرهما من كتب الفروع المالكية .

## قال فى التحفة :

وعا قد يكون حرا ذكرا      مكلفا والقرب فيه اعتبر  
والسبق للمالك فابن فابنه      فالاخ فابنه فجد النسب  
فلاقرين بعد بالترتيب      بحسب الدنو فى التعصيب

اشتمل هذا الباب على الفصول من 16 الى 24 وقد عرفت تلك  
الفصول الصداق ، والغاية من بذله وتمديده وهناك فى الفقرة الثانية من  
المادة 17 خروج عن المشهور هو التنصيص على ان المهر لا حد لاقله  
فكان ينبغى ان يضاف الى هذا التعبير . فى نكاح التفويض ( الهبة ) اما ان  
ذكر المهر فاقله ربع دينار على المشهور من مذهب مالك ،

## قال صاحب التحفة :

وربيع دينار اقل المصدق      وليس للاكثر حد مرتقى

اما غير ذلك من ملكية المرأة للمهر ، وتعجيله او تأجيله وعدم  
امكانية الزوج اجبار الزوجة على الدخول قبل تمكينها من الحال من  
صداقها ، وكون باقى الصداق ديناً فى الدمة ولا يترتب الطلاق عن تعذر  
الوفاء به ، وجوب نصف المهر ان طلق قبل البناء والاقوال عند اختلاف  
الزوجين حول قبض الصداق او عدمه .

تمشيها مع مشهور المذهب المالكي فلا داعي اذن الى مزيد من التطويل  
بسرده المقارنات .

كل تلك المواقف التي تعرضت لها المدونة فى هذا الباب صريحة  
فى تمشيها مع مشهور المذهب المالكي فلا داعي اذن الى مزيد من  
التطويل بسرد المقارنات .

## الباب الخامس : موانع الزواج

اشتمل هذا الباب على الفصول من 25 الى 31 فحلل فيها المشرع  
الموانع المؤبدة والمؤقتة فلم يخرجها عن اقوال المذهب مختصرة حسب  
اسلوب التقنين المعاصر .

## الباب السادس : انواع الزواج واحكامها

اشتمل هذا الباب على الفصول من 32 الى 38 وهي تتعلق بتمام الاركان وترتب آثار الزواج عليه اذا تم صحيحا ، وذلك من حقوق التوارث والنسب والنفقة ثم حقوق المرأة على الزوج وواجباتها ..

ونفس الشيء اعتمدته الفصول التي تضمنها الباب السابع في التنازع بين الزوجين في الحلي والاثاث .

اما الباب الثامن من هذا الكتاب فقد خصص للاعمال الادارية ، وهي بعيدة كل البعد عن الخروج عن القواعد الفقهية لانها تتعلق الاعمال الداخلة في تدبير شؤون الانسان العامة .

## الكتاب الثاني : في انحلال ميثاق الزوجية

اشتمل هذا الكتاب على سبعة ابواب تضم خمسة وثلاثين فصلا تعلقت بتعريف الطلاق ، ثم محله ، والمدة التي لا يصح فيها الطلاق ، وطلاق الغضبان ، ولا يلاحظ خروج عن المشهور منذهب المالكي الا في الفصلين الواحد والخمسين والتاسع والخمسين من حيث عدم اعتبار طلاق الثلاث بلفظ واحد دفعة واحدة ، وان كان هذا الموقف متفقا مع اقوال أخرى عند غير المالكية ، وكذلك الطلاق المعلق على فعل شيء او تركه ، فهاتان الحالتان اتبع فيهما المشرع غير المشهور من احكام المذهب ، وان كان لم يخرج عن بعض اقوال فقهاء الشريعة في هذا الحكم .

وفي استعراض احكام التطليق وبالاخص ما يتعلق بعيوب الزوجين، فان المشرع اتبع تماما احكام المختصر والتحفة في الموضوع . وكذلك الشأن في الخلع وانواع الطلاق فاحكامه ، كلها مقتبسة في روحها من احكام المشهور من المذهب وفي غالبها من احكام المؤلفين المذكورين وكذلك أيضا في الفصول التي خصصت للعدة ومال المعتمدة من نفقة واسكان ، ومتمعة وتسجيل الطلاق .

وفى نهاية هذا الكتاب وبالضبط فى الفصل 82 قال المشرع بالحرف : « كل ما لم يشمل هذا القانون يرجع فيه الى الراجح او المشهور او ما جرى به العمل فى مذهب الامام مالك » .

بامكاني ان اتخذ هذا حكما لا يدع مجالا للشك على تقييد القوانين المغربية بالمذهب المالكي ولكن رغبة فى المزيد من تثبيت هاته النظرية .

فسنورد عدة نصوص تقرر نفس المبادئ فى كتب المدونة الاخرى .

فالكتاب الثالث المتعلق بالولادة ونتائجها ، ويشتمل على خمسة ابواب فيها من 83 الى 132 من الفصول ، فى كل تلك الفصول ما لاحظت خروجاً عن المشهور من المذهب المالكي ، وعليه فلا داعي الى المزيد من التطويل بسرد فصوله .

اما الكتاب الرابع ، والمتعلق بالاهلية فان احكامه قد تعرضنا لبعضها فى بداية هذه الدراسة وهو مشتمل على تسعة ابواب فيها 39 فصلاً تهم سن الرشد القانوني ، وانواع المحجور عليهم وكيفية تسديد اموال المحجور عليهم ، والنيابة الشرعية ، والتصرفات التي تستوجب اذن القاضي وعقود القاصر فى البيع والشراء ، ثم انتهاء مدة الوصي او المقدم ، وكذلك الرشد والترشيد ، ثم عزل الوصي او المقدم .

وفى نهاية هذا الكتاب قال المشرع فى المدونة بالحرف فى الفصل 172 : ( كل ما لم يشمل هذا القانون يرجع فيه الى الراجح او المشهور ، او ما جرى به العمل من مذهب الامام مالك ) .

اما الكتاب حول الوصية ، ويشتمل على سبعة ابواب كلها سائرة فى نهج الفقه المالكي الا فى الفصل 212 فى التنزيل والوصية الواجبة فهي فى نظري تحتاج الى مراجعة .

وقد عقب المشرع على كل ما ورد فى هذا الكتاب فى الفصل 216 بقوله : ( كل ما لم يشمل هذا القانون يرجع فيه الى الراجح او المشهور او ما جرى به العمل من مذهب الامام مالك ) .

اما كتاب المواريث فلا داعي فى نظري للتعرض اليه ، لان احكامه مقررة بالكتاب والسنة وعليها اجماع الامة .

### المبحث الثالث : خاتمة

لا يمكن الا ان نعطي بعض الملاحظات العامة وهي ان المشرع المغربي بعد الاستقلال كان واضحا كل الوضوح في ضرورة ايجاد قوانين موحدة تستقطب نظرية للفقهاء المالكي وذلك حسب ما نص عليه الظهير رقم 190 - 57 - 1 المنشور في الجريدة الرسمية عدد : 2341 بتاريخ 6 شتنبر 1957 ، والذي يقول بالحرف : ( يعلم من ظهيرنا الشريف هذا اسماء الله واعز امره ، انه نظرا للمرحلة الحافلة بالاصلاحات في سائر الميادين التي تجتازها المملكة المغربية الشريفة ولا سيما في الميدان التشريعي ) .

وحيث ان مادة الفقه الاسلامي بغزارتها ودقتها وتشعبها يمكن ان يؤدي النظر فيها الى تاويلات عديدة .

وحيث انه اصبح من الضروري الاكيد جمع احكام الفقه الاسلامي في مدونة تيسر تعليمه وتسهل اجراء العمل به ، وتطبيق مقتضياته . —

ثم اسس هذا النص لجنة لتدوين الفقه الاسلامي على شكل معاصر يسائر المدونات المتبعة في ميدان القوانين الوضعية ، واسند رئاستها لولي العهد آنذاك صاحب الجلالة الملك المعظم الحسن الثاني ايداه الله ونصره .

لكنه يثير الانتباه ما هو السبب في ان يقيّد المرسوم رقم : 1.57.1040 اطلاق الظهير المذكور ويخصره في تشكيل لجنة لمدونة للاحوال الشخصية ، بينما نص الظهير صريحا وواضحا .

وايضا انه حان الوقت لان يكون تطبيقنا للقوانين المدنية واضحا لكل مطلع عليها بانها هي نفسها من اصلها الاسلامي وفق المذهب المالكي ذلك اننا اليوم نتدارسها على انها مستخلصة من صلب القوانين الفرنسية، نتيجة عدة اسباب اهمها رجوع الذاكرة الى الفترة التي اعدت فيها تلك القوانين ، ثم اهمالها المتعمد الى عدم ذكر الرجوع الى الفقه الاسلامي الا في النزر القليل من مواضعها .

وأيضا لكون تدريسها في جامعاتنا يتم في أغلب أحواله على أساس مقارنتها بالقانون الفرنسي ، أو غيره من القوانين الأوروبية أو العربية الأخرى .

وحتى أحكام المجلة العثمانية ، وأقوال المذهب الحنفي التي اعتمد عليها في أكثر من مرة لم يرد أي نص عليها لا في صلب القانون نفسه ، ولا في مذكرات إيضاحية ، وأيضا لم يرد ذلك ، وأن ورد فقليل جدا في الدروس التي تشرح قانون الالتزامات والعقود المغربي على طلبة كليات الحقوق ببلادنا ، وبالأخص التي تم طبعها .

وانطباعي الأخير يمكن تلخيصه في أن الدولة نجحت في السنوات التي تواجد فيها المستعمر في بلادنا ، ومحاولاته لسن قوانين تخدم عقيدته ومصالحه ، نجحت الدولة في تلك الفترة بقيادة العرش العلوي المفدى الذي يجعل أول أهدافه هو تمسك جميع المغاربة بالاسلام على مذهب الإمام مالك بن أنس رضي الله عنه ، أقول نجحت الدولة في محافظة تلك القوانين على مبادئ الشريعة الإسلامية ، ولكن المستعمر نجح هو بدوره في اخفاء ملامح الشريعة الإسلامية في هيكل وتصميم تلك القوانين ، وهي ظاهرة أتمنى أن تبادر جهات التشريع في بلادنا فتسن قوانين معاصرة في تشبيها إسلامي إضافة إلى الروح الإسلامية التي هي عليها في كثير من مواضعها الآن ، وذلك وفق التوجيهات السامية لصاحب الجلالة والذي ما فتئ يحث فيها نصره الله على التثبيت بالاسلام وفق المذهب المالكي .

والله ولي التوفيق .

**الرباط : شبينا حمداني ماء العينين**





**الدكتور محمد حجي**

محرز على شهادة دكتوراة فى الآداب ، ومتخصص فى التاريخ  
( المملكة المغربية )

1. The first part of the paper is devoted to the study of the

properties of the function  $f(x) = \sum_{n=0}^{\infty} \frac{x^n}{n!}$  for  $x \in \mathbb{R}$ .

2. The second part of the paper is devoted to the study of the

## المذهب المالكي في الغرب الاسلامي وموسوعته الكبرى معيار الونشريسي

### الدكتور محمد حجي

مذهب الإمام مالك مذهب سني متشبه بكتاب الله تعالى وسنة رسوله صلى الله عليه وسلم وسنة الخلفاء الراشدين من بعده ، لا يحيد عنها متى ما افتقدها الا الى الاجاع او القياس حسبما هو معروف من تفاصيل أدلة المذهب . وقد تبلور المذهب المالكي في **الموطأ** أول كتاب حديث فقهي في الاسلام وتبعه أهل الحجاز ، في حين تمسك العراقيون بمسند امامهم أبي حنيفة ، وأصبح مذهبه المذهب الرسمي للدولة العباسية ، فانتشر مع نفوذها السياسي شرقا وغربا ، وستبقى السياسة وتطوراتها من بين العوامل المؤثرة في تغيير الخريطة المذهبية في أقطار العالم الاسلامي .

كلنا يعلم أن الاندلس انفصلت عن العباسيين بقيام دولة الامويين فيها على يد عبد الرحمن الداخل أوائل القرن الثاني للهجرة ، وأن المغرب الأقصى استقل عن العباسيين كذلك بقيام دولة الادارسة فيه على يد ادريس ابن عبد الله الكامل أواخر هذا القرن نفسه ، وتلا ذلك ضعف نفوذ خلفاء بغداد على الاغالبية حكام المغرب الأدنى ، فكان من الطبيعي أن ينحسر عن هذا الجناح الغربي من العالم الاسلامي مذهب حكام الشرق ليحل محله مذهب آخر . وقد اختار سكان هذه المنطقة مذهب الإمام مالك لأسباب أجملها ابن خلدون في أمرين :

1 - تشابه البيئتين في البداوة في كل من الحجاز وبلاد المغرب والاندلس . وهو يعني بالبداوة الحالة التي ظل عليها عرب الحجاز ،

— والامويون منهم بالرغم من انتقالهم الى الشام — من تشبث بالتقاليد القومية وعزوف عن عادات البلاد المفتوحة وحضارتها ، حتى دعا المؤرخون الدولة الاموية بالدولة العربية والدولة العباسية بالدولة الفارسية .

2 — اقتصار رحلة علماء المغرب والاندلس على الحجاز عندما يتوجهون الى الحج ، والمدينة يومئذ دار العلم ، ومنها خرج الى العراق . ولم يكن العراق فى طريقهم ولا مطمح أنظارهم .

ويمكن أن نضيف الى هذين العاملين سببين سياسيين آخرين :

3 — ميل الامام مالك الى العلويين ، وهو ما عرضه الى محنة سنة 147 حين أفتى بعدم لزوم طلاق المبايعين للعباسيين بسبب اكرامهم عليه، مساعداً بكيفية غير مباشرة على انفضاض الناس من حولهم والانضمام الى خصومهم الثائرين . وافتاؤه بعد ذلك بما يفيد شرعية قيام البغاة أو الثوار على الحكام الجائرين ، فكان نجاح الادارسة العلويين فى المغرب ، ولا ريب ، برداً وسلاماً على فؤاد الامام . بل كان هوى مالك مع أمويي الاندلس أيضاً، ولا سيما هشام بن عبد الرحمن الداخل الذي وصلت اليه أخبار عدله وصلاحه بواسطة من قصده من فقهاء الاندلس ، فقال قولته المشهورة : « نسال الله أن يزين حرمنا بمثل ملككم » .

4 — مساعدة المذهب المالكي السنى على مناهضة بدعة الخوارج المتسربة الى المغرب منذ أوائل القرن الهجرى الثانى على يد بعض خوارج العراق . والخوارج كما هو معلوم ينكرون أسس الحكم القائمة عليه دولتنا الامويين والادارسة ، بعدم اشتراطهم فى الامام قرشية ولا حتى عربية ،

ومهما يكن من أمر ، فإن فقهاء المغرب والاندلس شذوا الرجال ؛ منذ أواسط القرن الهجرى الثانى ، للاخذ عن امام دار الهجرة ، ورواية ما يمليه من حديث وفقه سارت بذكره الركبان . فكان من هؤلاء الرواد :

— أبو الحسن بن زياد التونسي ( ت . 183 ) ائمه اهل المرقيا فى زمانه،

— وزيد بن عبد الرحمن شبطون القرطبى ( ت . 193 ) اول من أدخل الموطأ الى الاندلس .

— ويحيى بن يحيى الليثي المصمودي المغربي ( ت. 234 ) الذي أخذ الفقه عن شبطون بقرطبة قبل ان يرتحل الى المدينة ويسمع من الامام مالك في نفس سنة 179 التي توفي فيها .

وربما كانت اكبر خطوة خطاها فقهاء المالكية الاولون في المغرب هي خطوة اسد بن الفرات النيسابوري ثم التونسي ، وعبد السلام سحنون القيرواني . فقد سمع اسد بن الفرات من الامام مالك **الموطأ** وأخذ من الاحكام لفتحية عنه ومن أخص تلاميذه كابن القاسم وابن وهب وأشهب وغيرهم ما كون به مادة **المدونة الكبرى** ، ورجع بها الى القيروان قاضيا ومدرسا ومجاهدا . ثم أخذ سحنون **مدونة** اسد وذهب بها الى المشرق فصحبها علي ابن القاسم ورجع بها الى بلاده ، فأخذها عنه فقهاء الغرب الاسلامي من القيروان الى الاندلس ، ومن ثم تمكنت **مدونة** سحنون وأهملت **مدونة** اسد . وولى سحنون قضاء افريقيا سبع سنين لم يكن يقبل فيها الا فتاوي المالكية ، وبسببه « صارت افريقيا ملكا لمالك » على حد تعبير بعضهم .

وكانت المحتان اللتان عرفهما المذهب المالكي ورجاله بهذه الزيار امتحانين عسرين اكدا مدى رسوخ هذا المذهب وثبات رجاله ، فقد تبخرت احلام **الفاطميين** وعمالهم **الزيريين** في نشر مذهبهم الشيعي البدعي ببلاذ المغرب ، بل كان ذلك سبب ذهاب ريحهم وزوال دولتهم على ما اثبتته استاذنا حسن ابراهيم حسن رحمه الله في كتابه **تاريخ الدولة الفاطمية** . وتلا هذه المحنة عز عظيم وانتشار واسع للمذهب المالكي وكرامة فائقة للفقهاء على يد المرابطين الذين امتد نفوذهم في العدوتين ، من الثغور العليا في الاندلس الى تخوم بلاد السودان وراء الصحراء .

ولم يكن حظ المحنة الثانية باحسن من الاولى ، فقد ذهبت إدراج الرياح محاولات الموحدين القضاء على المذهب المالكي بحرق كتبه وتعزير فقهاءه ، واضطر الملوك المتأخرون منهم الى التراجع وافساح المجال للفقهاء المالكيين ليتابعوا نشاطهم دون انقطاع الى يومنا هذا .

فماذا كانت حصيلة وجود المذهب المالكي طوال تلك القرون في هذه البلاد ؟ وماذا أنجب من فقهاء اعلام ؟

وما انتج هؤلاء الفقهاء فى ميدان الشريعة والاحكام ؟  
يجيب المؤرخون واصحاب كتب التراجم والفهارس اجوبة متطابقة

متناسقة بأن عدد الفقهاء كثير ، والانتاج غزير ، لا سبيل الى تفصيله او  
الاحاطة به ، ونجتزئ فى اشارة خاطفة بشبه تصنيف لمؤلفات فقهاء  
الغرب الاسلامي ، منها :

أ - فى الفقه المستخرج من كتاب الله . واشهر المؤلفين فيه القاضى  
ابو بكر العربي دفين مدينة فاس ( ت . 543 ) صاحب **احكام القرآن**  
**الكبرى والصغرى** .

ب - وفى الفقه المستخرج من السنة ، ويدور اساسا على  
**الموطا** ، وان كان يشمل صاحبا اخرى . مثل :

— **التمهيد** ، **والاستذكار** ، لابن عبد البر القرطبي ( ت . 463 ) .

— **الاستيفاء** ، **والمنتقى** ، **والايماء** ، وهي شروح ثلاثة على **الموطا** ،  
كبير ووسط وصغير ، لابی الوليد الباجي ( ت . 494 ) .

— **ترتيب المدارك** ، للقاضى عياض السبتي ( ت . 544 ) .

— **الاحكام الكبرى** فى الحديث لعبد الحق الاشبيلي ( ت . 582 ) . وله

ايضا **الاحكام الوسطى** ، **والاحكام الصغرى** .

— **شرح الاحكام الكبرى** ، لابن القطان الفاسي ( ت . 628 ) .

ج - وفى الفقه المأخوذ من اقوال امام المذهب واصحابه ، اكثره  
شروح واختصارات وتعاليق وطرر على مدونة سحنون لا تكاد تحصى ،  
وبعضه كتب مستقلة فى اصول المذهب المالكي وفروعه .

هذه الحصيللة الضخمة من المؤلفات الفقهية المغربية — الاندلسية ،  
بالاضافة الى مؤلفات الفقهاء المالكيين المشاركة ، هى مادة الموسوعة  
الفقهية الكبرى :

**المعيار المغرب** ، **والجامع المغرب** ، **عن فتاوى اهل افريقية**  
**والاندلس والمغرب** ، لاحمد بن يحيى الونشريسي الذي ولد فى تلمسان ،

حوالى عام 834 هـ — 1431 م . وبها نشأ ودرس ، حتى اذا بلغ اشده ويبلغ أربعين سنة ، وهو يومئذ قوال للحق لا تاخذه في الله لومة لائم ، غضب عليه السلطان أبو ثابت الزياني وأمر بنهب داره فخرج الى فاس ، ولقى من حفاوة فقهائها واقبال طلبتها عليه ما أنساه الغربة وجعله ينسجم في بيئته الجديدة انسجاما تاما ، ويتخذ من هذه البلدة الطيبة موطنًا له ولابنائه من بعده . وقد قال شيخ الجماعة بالمغرب الامام محمد بن غازي حين مر به احمد الونشريسي يوما بجامع القرويين : « لو أن رجلا حلف بطلاق زوجته أن أبا العباس الونشريسي أخاط بمذهب مالك أصوله وفروعه لكان بارًا في يمينه ولا تطلق عليه زوجته » .

فتحت أمام أحمد الونشريسي أبواب مكتبة آل الفريديس المشهورين بفاس ، وهم الذين تسلسل فيهم الفقه والقضاء والثرء أزيد من سبعة قرون ، فاستقى من ذخائرها الفقهية مادة **المهيار** . وقد وصف ابن عسكر الشفشاوني في **دوحة الناشر** طريقة الونشريسي في التأليف بقوله: «حدثني غير واحد ممن لقيته أن كتبه كلها موزقة غير مسفرة ، وكانت له عرصة يمشي اليها في كل يوم ، ويجعل حمارا يحمل عليه اوراق الكتب ، من كل كتاب ورقتين أو ثلاثة . فاذا دخل العرصة جرد ثيابه وبقي في قشابة صوف يحزم عليها بمضمة جلد ، ويكشف رأسه ، وكان أصلع . ويجعل تلك الاوراق على حدة في صفيين ، واللواة في حزامه والقلم في يده والكافد في الاخرى ، وهو يمشي بين الصفيين ويكتب النقول من كل ورقة ، حتى اذا فرغ من جلبها على المسألة قيد ما عنده وما ظهر له من الرد والقبول...»

لم يذكر الونشريسي في **المهيار** تاريخ بدء الكتابة فيه ، وانما ذكر تاريخ النهاية بقوله : « وكان الفراغ من تقييده مع مزاحمة الاشغال ، وتغير الاحوال ، يوم الاحد الثامن والعشرين لشوال عام واحد وتسعمائة » . لكن يبدو ان الونشريسي لم يطو صحف **المهيار** طيا نهائيا في هذا التاريخ ، بل ظل يتممه بالزيادة والتنقيح الى آخر حياته ، ومع ذلك بقيت فيه بياضات كثيرة . وصرح هو نفسه بهذه اللاحقات في فتاوى اضافها ببعض الابواب ونص في بعضها أنه فعل ذلك عام 911 . ونظرا لهذا ولضخامة الكتاب نفترض أن تأليفه وتنقيحه وتوسيعه استغرق حوالى ربع قرن ، من نحو عام 890 الى وفاة المؤلف عام 914 .

اما المفتون فى **المعيار** فهم كما قال المؤلف فى المقدمة من متأخري الفقهاء ومتقدميهم ، يعنى فقهاء المالكية فى الغرب الاسلامي من تلاميذ الامام مالك الى شيوخ الوئشريسي واقرانه المعاصرين له . وفيهم كثير ممن وصف بالاجتهاد المطلق والاجتهاد المذهبي ، وحتى الذين لم يوصفوا بالاجتهاد منهم بالغوا المجهود فى تأويل نصوص المتقدمين وتعليقها لاستنتاج الاحكام المستجيبة لمتطلبات النوازل والاحداث الظرفية الخاصة . وانتقد بعض الفقهاء المتأخرين على **المعيار** اشتماله على فتاوي ضعيفة دالة قصور باع اصحابها . لكن « من ذا الذى ترضى سجاياه كلها » ؟

وليس الوئشريسي جامع فتاوي فقط ، وانما هو ، كما اشار الى ذلك معاصره ابن عسكر فيما سبق ، ناقد بصير ، يقبل ويرد ، ويرجح ويضعف . تبتدى تعقيبات الوئشريسي بعبارة « قلت » ، فتقتصر تارة لتكون سطرا او اسطرا ، وتطول اخرى لتغطي صفحة او صفحات . بالاضافة الى فتاوي احمد الوئشريسي الخاصة ، وهي غير قليلة كتعليقاته ، يكون بعضها كتابا مستقلا بعنوانه وفصوله ، يدمجه فى الباب الذى ورد فيه . وهذه احدى خصائص **المعيار** الذى نجد فيه عددا من « الفتاوي - الكتب » مدمجة فى مختلف الابواب لفقهاء اندلسيين ومغاربة .

**والمعيار** جانب هام آخر قلما يلتفت اليه ، وهو الجانب الاجتماعي والتاريخي . فقد حوى الكثير من الاشارات الى احوال المجتمع الاسلامي فى هذه المنطقة ، من عادات فى الامراح والاتراح ، وانسواع الملبوسات والمطعمومات ، وحالات معينة فى الحرب والسلم والعمران وما الى ذلك ، الامر الذى يجعل منه مصدرا وثيقا للمؤرخ والاجتماعي مثلما هو للفقهاء .

طبع **المعيار** لاول مرة على الحجر بفاس عام 1315 هـ ، بعناية ثمانية من فقهاء فاس ايام السلطان المولى عبد العزيز ، واصبح اليوم نادرا جدا لا تكاد تصل اليه يد احد . لذلك ينكب بعض الفقهاء على مراجعته لاعادة نشره فى نطاق الاحتفالات بمطلع القرن الهجري الخامس عشر بمساعدة وزارة الاوقاف والشؤون الاسلامية فى عهد جلالة الحسن الثانى الزاهر .

محمد حجي



**الدكتور عبد الله المبراني**

محرز على شهادة دكتوراة ، متخصص في الفقه المالكي

( المملكة المغربية )



## البيئة وأثرها في صياغة مذهبنا المالكي

للدكتور عبد الله العمراني

تحتضن مدينة فاس هذا الملتقى الفكري العظيم وشعور بالفرحة  
عارم يفمر المقاربة أجمعين لسببين هامين :

أ - لان اللقاء يشعرهم بواقعية التعارف والتعاطف والتكافل  
والتكامل ، وهي خصال حميدة يسمى المسلمون دائماً الى احرازها  
والحفاظ عليها .

ب - لان العالم الاسلامي يحتفل في بلادهم بنايغة التشريع ابي عبد  
الله مالك بن انس الاصبحي امام هذه الديار المغربية ، وامام دار الهجرة  
النبوية الشريفة ، موطن الوحي ومهد النبوه ، ومهوى أفئدة المسلمين  
اينما كانوا ، وكلما نادى منادي الحج الاكبر .

خلق الله الكون بمملكة الرئيسية الثلاث : مملكة الجماد ، ومملكة  
النبات ، ومملكة الحيوان ، وجعل من سمات الاخيرتين الحساسة  
والتطور والنمو المادي والروحي ، علاوة على قابلية افرادها للتلاؤم مع ما  
حولهم من معالم يشتهم التي تحيط بهم .

ومما لا يتنازع فيه اثنان ، ان الانسان هو قمة التطور الخلقي ، وتاج الكائنات بلا جدال ، ذلك ان اية وقفة تأملية ، او نظرة فاحصة فى عضو من اعضائه ، او جهاز من أجهزته لتبهر النفس وتحير العقل ، وتثير العجب والاعجاب فى آن واحد ، ( فتبارك الله أحسن الخالقين ) .

لقد ابدع الله الانسان وزوده بميراث جم حافل ، وبقوى مفكرة عاقلة ، وبقدرات واستعدادات كامنة تثيرها مثيرات ، وتسوقها الى الامام مبرزة اياها الى حيز الوجود . حوافز وبواعث ( دافعة او غائية ) تجعل الانسان يسعى حثيثا للاستجابة والتلبية فى اوقات خاصة وظروف معينة، يتفاعل فيها مع بيئته ، مؤثرا فيها ، متأثرا عبر مسيرته التاريخية المدبدة .

### نحو نظرية جديدة

لكن ، ما البيئة ؟ البيئة ( بكسر الباء لا بفتحها ) هي المنزل او المحيط والوسط هي مأخوذة من « باء » بمعنى رجع لو اقر ، ويتعدى هذا الفعل بالهمزة والتضعيف فيقال اباءه وبواه منزلا اقعده فيه ، ومطاول الفعل « تبوا » ، ومنه الحديث الشريف : « ومن كذب على متعمدا ، فليتبوا مقعده فى النار » .

هذا فى اللغة ، اما فى الاصطلاح فيمكن تعريف البيئة بانها : « مجموعة من الظروف والملابسات تواكب الاحياء والاشياء ، تحيط بمقاماتهم واحوالهم لتتفاعل معهم تأثرا وتأثيرا ، سلبا وإيجابا .

اعتاد علماء الاجتماعيات ان يقسموا البيئة الى قسمين اثنين لا ثالث لهما : البيئة الطبيعية ، والبيئة الاجتماعية ، واعتاد الناس القول : ان الانسان ابن بيئته ، والاديب مرآة صادقة تنعكس عليها صورة البيئة التي تحوطه ... الى غير ذلك من الاقوال التي تنم عن تأثير البيئة - بنوعها - فى الانسان ، وتنسى او تتناسى تأثير الانسان - الفرد - فى البيئة . ومن ثم بدأ لي منذ مدة ، ان شيئا ما ينقص مسألة البيئة هذه . حقيقة ان الانسان هو حاصل جمع تأثيري البيئة والوراثة ، ولكن ما الفائدة من هذا الجمع اذا ما ظل الانسان على الهامش كما مهملا ، او عاملا سلبيا يتأثر ويتفاعل دون ان يكون عاملا ايجابيا يؤثر ويفعل ويقوم برودود الفعل ؟

الدلائل المتوافرة لدينا ، والمستقاة من تاريخ الحضارة البشرية ، تدل على أن الإنسان كافح وكابد منذ نشأة الخليقة في سبيل إثبات الذات ونفعها وإسعاد الآخرين ، وفي سبيل التلاؤم مع البيئة وتحديها بوجه عام . فالحضارة البشرية هي بمثابة قصر منيف بناه بنو البشر بجهدهم وعرق جبينهم والتراث الإنساني بمثابة كنز ثمين تعبت المجتمعات في جمعه وصيانه . وما المجتمع إلا مجموع أفراد وما حصيلة ذلكم المجموع إلا نتيجة أعمال كل فرد على حدة .

هنا أجد الفرصة سانحة في هذا المحفل الموقر ، لأضيف قسماً ثالثاً لقسمي البيئة ، هو « البيئة النفسية - الفردية » ، وبهذه الإضافة نتفادى التقصير الذي نلّمسه في التقسيم التقليدي القديم . فكما يتفاعل الإنسان مع ما يحيط به من بيئة طبيعية أو اجتماعية فيؤثر بهما ، كذلك نراه - في الوقت ذاته - متفاعلاً مع نفسه ، يتأثر بها ويؤثر فيها . النفس - في الواقع - عالم رحب ، متعدد الجوانب ، بالغ التأثير في تشكي حياة الإنسان وتوجيه سلوكه : تجمع به نفسه أحياناً ، فتدفع به - أو تكاد - صوب هاوية الشر والخسران ، ويتمكن أحياناً أخرى من كبح جماحها والهيمنة عليها فيقهرها ويعرج بها على طرق الخير والفلاح . فكان الحرب بين الاثنين سجّالاً ، والصراع بينهما خالداً ، يتجلى - مثلاً - فيما يحكيه كتاب الله عن امرأة العزيز ( فوتيفار ) حين قالت في سياق اعترافها بفشل مراودتها ليوسف عليه السلام : « وما أبرئ نفسي ، أن النفس لأمارة بالسوء إلا ما رحم ربي » ( يوسف : 54 ) ، كما يتجلى في قوله عز من قائل : « وأما من خاف مقام ربه ونهى النفس عن الهوى فإن الجنة هي المأوى » ( النازعات : 40 - 41 ) ، وفيما قاله رسول الله ( ص ) حينما وسم جهاد النفس بالجهاد الأكبر نظراً لأن جهادها داخلي متصل بالإنسان ومتواصل ، وبينما جهاد العدو خارجي منفصل عن الإنسان ومؤقت .

ثم إذا استطاع الإنسان التغلب على نفسه ، استحالت هذه إلى عامل هدى وصلاح ، وأصبحت تلوم صاحبها لتقصير في ممارسة التقوى ، وفي الإزدياد من عمل الصالحات ، أو تلومه على إفراطه في ارتكاب أعمال الشر ، واقتراح الاتّام . وكأني بالنفس البشرية تقوم بدور مزدوج في حياة الفرد ، فهي تارة تمثل الوسواس الخناس ، أو الفؤاية والأغراء فتكون

لسان حال الشر حين تكون مزاويلين لاعمال الخير ، أو على وشك مزاويلتها، وهي تارة أخرى تمثل الوجدان أو الضمير الخلقي فتكون لسان حال الخير حينما تكون منغمسين في أعمال الشر أو على وشك الانغماس فيها . كل هذا يدعونا الى مزيد من دراسة النفس الانسانية ، ومزيد من التعمق في داخليتها وأعماقها ، وانعام النظر في جوانبها المتعددة ، لانها في الواقع ، عالم قائم بذاته ، أو ميدان فسيح جدير بالعناية والبحث والدرس .

ولا اخفي أو أنكر ان بعض اسلافنا قاموا ببعض واجبه في هذا المجال ، فهذا العلامة أبو عبد الله محمد بن أبي بكر الزرعي الدمشقي المعروف بابن قيم الجوزية المتوفى سنة 751 هـ - 1350 م ألف كتابا قيما سماه : ( مفتاح دار السعادة ، ومنشور ولاية العلم والإرادة ) وشحنه بدراسات حكيمة عن الانسان وحواسه وأعضائه ، وعن الحيوان والبيئة ، ولم يغفل ما بين الثلاثة من تفاعل ، وما يقوم به الاولان من افعال وردود افعال ازاء البيئة الطبيعية ... ولكني أريد التأكيد على أن الموضوع هام جدا ، ويحتاج الى دراسات أعمق ، وهذا ما يدعوا اليه كتاب الله ويحث عليه قائلا :

« وفي الأرض آيات للموقنين ، وفي انفسكم افلا تبصرون ؟ وفي السماء رزقكم وما توعدون » ( الذاريات 20 ) ثلاث آيات كريمات تتحدث عن الانواع الثلاثة للبيئة : الأرض والسماء ثم الانسان ثم النفس الانسانية كان في الامكان - في غير القراءان طبعاً - ان يقع الاكتفاء بالحديث عن الأرض ، فهي تتضمن الانسان حتماً ، ولكن النص على النفس البشرية والحث على دراستها والتفكير فيها لآخذ العبرة ، كل ذلك يرمز الى أكثر من معنى . وأهم تلك المعاني لفت النظر الى البيئة النفسية - الفردية التي كانت وما زالت ولن تزال العامل الفعال في تخطيط المجتمعات وتكوينها وتلوينها وتنميتها ، وفي الانتاج الثقافي وصنع الحضارات المادية والمعنوية على السواء .

وفي هذا الصدد ، لا يفوتني ان أشير الى دراسة حديثة اهتمت ببحث عضو واحد من أعضاء الانسان ، لا يتجاوز وزنه ثلاثة أرطال ، ولكنه يكتسي أهمية قصوى في حياة الانسان وتطوره وتاريخه قامت بالدراسة عالمة أمريكية تدعى ( مركريت أو هايد Margret O. HYDE ) وسمت كتابها

الصغير الحجم الكبير المفزى الجم الفائدة : ( أعجوبة عقلك  
The Miracle of your Mind تقول المؤلفة فى الفصل الاول  
من كتابها ما معناه : « المنح البشري اكثر الاشياء فى العالم تعقيدا  
وعجبا ، لا آلة ( مكنة ) ، ولا حاسبة اليكترونية : Computer  
تستطيع ان تنجز من الاعمال مثل ما ينجزه ، لا من حيث الكثرة ، ولا من  
حيث السرعة . ان النشاط الكهربائي والكيميائي الهادئ للمنح ، هو اكثر  
تعقيدا مما يمكن تصويره . لنفرض ان كل شخص فى العالم يمتلك جهاز  
هاتف فيتوافر لدينا حينئذ نحو ثلاثة مليارات وثلاثمائة مليون جهاز .

لقد قدر العلماء ان مهام الربط والاتصال التي ينجزها عقل بشري  
واحد ، هي اكثر امكانية مما يمكن ان يقوم به نظام موسع للمواصلات  
العالمية يضم هذا العدد من أجهزة للهاتف .

وتضيف عالمة الامريكية قائلة : « الان ، يمكنكم ان تروا لماذا لا  
يزال هناك الكثير مما يجب ان يعرف عن هذا العضو العجيب » .

روى النعمان بن بشير ( ض ) ان رسول الله ( ص ) قال :  
« ترى المؤمنين فى تراحمهم وتوادهم وتعاطفهم ، كمثل الجسد الواحد ،  
اذا اشتكى عضو تداعى له سائر الجسد بالسهر والحمى » .

معنى هذا - ولا ريب - ان الانسان ، وبيئته النفسية - الفردية ،  
عالم قائم بذاته ، وان الحديث النبوي الشريف ، اعترف للانسان بقيمته  
واهميته ، واعتبره كيانا مستقلا ، ومجتمعيا داخليا مصفرا متماسكا  
الاجزاء متكاملا ، وشبه به مجتمع المومنين المتكافلين . وكفى « الجسد »  
الانساني فخرا هذا التنويه النبوي الكريم .

ويؤكد هذا المعنى العلامة ج. هـ. هاد فيلد : فى كتابه علم النفس  
والاخلاق : Psychology Morals حين يقول : الانسان فى الحقيقة ليس  
مجرد فرد ، بل هو مجتمع وعالم صغير ، اقيم بناؤه على غرائز وانفعالات  
وعواطف وعقد ، لا تختلف عما يسود المجتمع من عواطف وانفعالات . وما  
المجتمع الا صورة للفرد منعكسة على مرآة مقوسة تظهر فيها الصفات  
الاساسية بشكل مكبر ، وبقوى مختلفة .

ومن الطريف ان الاجحاف بدور الفرد الفعال فى مجال البيئة والحياة، واهماله فى التقسيم البيئي والاكتفاء عنه بدور المجتمع ... لم يكن شيئا فريدا كبيضة الديك ، بل نجد له قرينا يؤانسـه ، ويتمثل فى تنكر أحد العلماء لكيان الفرد والمجتمع معا ، وفى دعوته لادماج احدهما فى الآخر ، واعتبارهما شيئا واحدا ، لا هو فرد محض ، ولا هو مجتمع خالص .

يقول العلامة تشارلس هورتين كولي Charles Horton Cooley فى كتابه: الفرد والمجتمع The Individual & The Society ان الفرد والمجتمع يكونان كلا لا يتجزأ . ومن ثم تطرق الى تخطيط علم النفس وعلم الاجتماع فى اعتبارهما الفرد من جهة ، والهيئات الاجتماعية من جهة ثانية ، امرين منفصلين :

نخلص من هذا كله الى القول بأن اقتصار العلماء على تقسيم البيئة الى قسميها التقليديين واهمالهم للقسم الثالث ( البيئة النفسية - الفردية) عمل مجحف فى حد ذاته ، مخل بنشاط الفرد المنبعث من داخل نفسه . فذلك التقسيم لا يفي بالفرض ولا يعبر بصدق عن الواقع ، ويتجاهل الى حد كبير ، العنصر الفردي الهام ، او هذا المحرك الاول والخلية الاولى فى بنية المجتمع البشري اذ لو لم يكن الفرد ، لما كان المجتمع . ان البحث الدقيق - وحتى غير الدقيق - يرشدنا الى أن الفرد هو الاصل ، والمجتمع هو الفرع ، والفرع - كما قيل بحق - لا يقوى قوة الاصل .

### اقسام البيئة الطبيعية

تعتبر البيئة الطبيعية ، بمثابة خشبة مسرح كبير تمثل فوقها البشرية - أفرادا وجماعات - ادوارها الحضارية من أجل استمرار الحياة على وجه البسيطة . ويمكن ان تقسم البيئة الطبيعية باعتبارات مختلفة منها ذلك الذي نستعيـره من علم تقويم البلدان ( الجغرافية ) فنقول ان بالعالم خمس بيئات رئيسية ، نشير الى كل منها باختصار فيما يلي :

#### 1 - البيئة الحارة :

وتتمثل فى المنطقة الحارة الممتدة حول خط الاستواء بين مدار السرطان فى الشمال ، وبين مدار الجدى فى الجنوب . وتمتاز هذه



البيئة بارتفاع الحرارة الشديدة وبتهاطل الامطار الغزيرة على مدار السنة مما يتيح النمو الفارع للنبات والاشجار . وهذه البيئة من شأنها ان تفرض على الانسان أسلوبا معيناً للحياة ، ويجعله يتصرف طبقاً لهذه المعطيات الطبيعية .

## 2 - البيئة المعتدلة الشمالية وتتفرع الى فرعين :

1 - فرع مداري مصاحب لمدار السرطان ، ويفرز فيه المطر في فصل الصيف .

ب - وفرع شبه مداري ، ويقع شمالي سابقه ، ويمتاز بقلة المطر او ندرته ، مما أدى الى تكوين صحاري شاسعة في مناطق معينة تمتد في نصف الكرة الشمالي بقسميه الشرقي والغربي .

وقد استطاع الانسان ان يكيف نفسه مع هذه البيئة ، فساعدته ذلك على الدفع بعجلة التقدم والرقى الى الامام ، فنشأت حضارات متنوعة في جهات متعددة ، وظهرت ديانات عديدة . بعضها من وضع بني البشر ، وبعضها الآخر سماوي معزز بكتاب الهي مقدس ، أتى به نبي مرسل ، ليبلغ قومه او العالم رسالة ربه في التوحيد والتسريع وتنظيم الحياة الدنيوية وليرغبهم في التزود للآخرة براء التقوى .

## 3 - البيئة المعتدلة الجنوبية : وتتفرع - مثل سابقتها - الى فرعين:

1 - بيئة مدارية تقع مباشرة جنوبي مدار الجدى ، وتفرز امطارها صيفاً .

ب - وبيئة شبه مدارية ، وتقع جنوبي سابقتها ، وتقل فيها الامطار لدرجة سمحت بنشأة الصحاري ؛ كثر العمران في هذه البيئة المعتدلة الجنوبية مثل مثيلتها في الشمال ، ونشأت فيها حضارات ، ولو على نطاق ضيق ، فعمرت زمناً طال أو قصر ، ثم بادت بعد ان سادت .

## 4 - البيئة المتجمدة الشمالية :

تقع بين الدائرة القطبية الشمالية وبين القطب الشمالي . وتمتاز في معظم جهاتها بسقوط امطارها ثلجاً ، نظراً لشدة البرد ، ونتيجة لذلك

تكونت عبر المنطقة صحراء جليدية شاسعة وبما ان الانسان مفطور على حب الكفاح لحفظ الذات أو النوع ، فانه صمد لقساوة الطبيعة فاستطاع بشق الانفس ان يتكيف مع بيئته ، وان يتحداها فينهج أسلوبا فى الحياة ملائما .

## 5 - البيئة المتجمدة الجنوبية :

وتقع بين الدائرة القطبية الجنوبية وبين القطب الجنوبي ، ويسود فى هذه البيئة - مثل سابقتها - الجفاف القطبي ، نظرا لان امطارها تسقط ثلجا ، ولذا كانت عبارة عن صحراء جليدية مترامية الاطراف .

## حاجة البشرية الى التشريع

لم يكد الانسان يستقر على الارض يعمرها ويمشي فى مناكبها ، حتى الفى نفسه فى حاجة ماسة الى التشريع كي يهتدي بهديه ، ويستنير بنوره ، ويستعين بمواده وبنوده ، ويستطيع به التلاؤم والتكيف مع بيئته، والتعايش مع لدائه واقرانه فى دعة ووثام وسلام .

لم تكن الحياة - بداية بدء - من التعقيد وتشابك المصالح ، وتكاثف المشكلات ، بحيث يحس الناس حاجتهم المبكرة الملحة الى تشريع معقد، متشابك ، متعدد الجوانب . ولذا اكتفوا ، واكتفت العناية الالهية بما كان يسد - فقط - حاجتهم من قوانين طبيعية والهيبة .

ولكن عندما تكاثرت السلالات ، وانتشرت تعمر دنيائها المتعارفة لديها ، وتزحم فوق جنباتها ، اضطرت حينئذ الى الاهتداء بهدي الطبيعة من جهة ، وبتشريع السماء عن طريق الانبياء والرسل من جهة ثانية ، وانساقا من جهة ثالثة ، وتحت ضغط الحاجة او الضرورة ، الى سن قوانين وضعية وضعها اهل الحل والعقد للمجتمعات ، فسارت بمقتضاها فترات من الزمن محدودة ، حتى اذا تغيرت اوضاع تلك المجتمعات وتطورت ، غيروا قوانينهم وطوروها حسب ظروفهم واحوالهم المستجدة .

الانسان فى بيئته البدائية ، وفى اولى مراحل تطوره الحضاري - مرحلة الصيد مثلا - لم يكن فى حاجة ماسة الى استقرار ، او تكوين

مجتمعات كثيفة ، او تشريع قانون ، لان حياته الصعبة الشاقة لم تكن تسمح له بشيء من ذلك .

فهي مبنية على التنقل لجمع الثمار ، ولصيد ما يتغذى به من فرائس ، ولمصارعة الوحوش والحيوانات العفترسة دفاعا عن النفس ، وحفاظا على الحياة .

ولكن لما وجد نفسه عرضة للجوع والعطش والمرض ، ولاعتداء اخيه الانسان ، وحينما استيقظت فيه غريزة حب الاجتماع اضطر لتكوين المجتمعات ، وللاستقرار لتوفر غذاء الغد ، وهكذا صاد المزيد من الحيوانات ، واستحيها وأبقاها على قيد الحياة ، وسعى لتغذيتها وتغذيته هو باستنبات النبات ، وبلذر البلور ، وغرس الاشجار ، واستقر معها ينتظر النبات حتى يستحصد ، والثمار حتى تنضج ، فيشبع نهمه وبهيمنته . واضطر كذلك لسن قوانين تحفظ له ماله وثروته وحياته ، من الفصصب او التلف او الهلاك .

وهكذا تطورت حياته من حالة الصيد الى الرعي ، الى الفلاحة والزراعة ، الى التجارة ، الى الصناعة الآلية الحديثة ، وصارت هذه المراحل الحضارية تراثا للانسانية ، وكأنما عز على الناس ان يفارقوه او يفرطوا فيه ، فاحتفظوا به لأن فهم يشتغلون ويشغلون هذه الحرف جميعا في وقت واحد لكن في أماكن متفرقة من دنياهم .

وخلال هذه الحقب الطويلة من الزمن ، تطورت المجتمعات الانسانية من البطن ، الى العشيرة الى الحي ، الى القرية ، الى القبيلة ، الى المدينة ، الى الامة . وفي كل مرحلة من مراحل حياتها الاجتماعية هذه ، كانت شؤونها تزداد تطورا وتعقيدا ، فتحوها الى المزيد من التشريع ، وإلى المزيد من الاسترشاد بما كانت تسترشد به من قوانين طبيعية او سماوية . وحيث ان الحكمة الالهية البالغة ، اقتضت ان يتناول التطور الحاصل المستمر حتى الشرائع السماوية . وبما ان دين الاسلام كان آخر الاديان واكملها ، فاننا سنخصه بالعناية والبحث ، وسنأخذ الشريعة الاسلامية نموذجا للقانون السملوي .

## انواع القوانين

نود الله الانسان بقوانين مختلفة ، بغية هديه وتعليمه وتذكيره  
بواجباته نحو خالقه ، ونحو معاشريه وقرنائه من بني جلدته ، وبقصد  
مساعدته وارشاده الى نيل حقوقه فى طريق تقدمه الطويل .

### اولا - القانون الطبيعى :

هو قانون لم يرسل من اجله رسول ، ولم ينزل به وحي ، ولم يصدر  
فى حقه تشريع معروف . ولكنه عبارة عن قواعد وسنن اوحى بها الله  
- تبارك وتعالى - الى اجزاء الطبيعة مباشرة واودعها مظاهر الكون وعناصره ،  
فجعل للمسببات اسبابا وللنتائج مقدمات يسير بمقتضاها العباد ، فمن  
باشر منهم السبب ، ظهر له المسبب ، ومن زرع شيئا حصده غلته ،  
وبالجملة ، من طرق منهم اى باب لم يلبث فى الحال ان يسمع الجواب .

من اطاع قانون الطبيعة حفظ حياته وصحته النفسية ، غنم غنما  
ماديا ، لان هذا القانون لا يرتبط الا بالتقدم المادى للانسان ، ولا علاقة له  
مباشرة بالرقى الروحي . اما من خالف القانون الطبيعى فيمكن ان يتضرر  
ماديا لكنه لن يتعرض للعقاب الربانى ، لان من شأن القوانين الطبيعية الا  
تثير مقت الله او غضبه او سخطه . وكما ان المخالف لا يناله - من اجل  
مخالفته - عقاب الله ، فكذلك لا ينبغى للمطيع لهذا القنون الطبيعى ان  
ينتظر من الله اى ثواب مباشر .

للقانون الطبيعى قوى دافعة تحوط هذا الكون وتكتنفه ، ومن شأن  
تلك القوى ان تدفع بالكائن الحي دفعا الى التصرف حسب مقتضياتها ،  
لا حسب هواه هو ، فان لم يفعل ، نال ما يستحق من جزاء . وهذا يعنى  
ان اية مخالفة او عصيان ، او اية محاولة لصد تلك القوى ، تجر حتما الى  
عقاب طبيعى مادى مناسب . غير ان هذا العقاب المادى قد لا يفضي الى  
خسران مبین ، او هلاك مبيد ، كما لا يفضي الاستهتار - مثلا - بحمية  
الطعام فى فترة معينة ، الى مرض حتمى لازب ، اما اذا استمر المخالف  
فى العصيان والاستهتار ، فان ذلك قد يؤدى به الى التهلكة والضياع ،  
بل قد يودي بحياته فى النهاية .

## ثانيا - القانون الاجتماعي :

فاذا وصل الانسان في تطوره الحضاري الى درجة معينة ، امكنه ان يضع لنفسه قوانين على غرار القوانين الطبيعية ، قصد تنظيم معاشه ، والحيلة دون اضطراب حياته اضطرابا يعوق سيره في طريق التنمية الحضارية .

القانون الاجتماعي ، هو في الحقيقة امتداد لقانون الطبيعة ، ومكمل له . وهو - مثله - يعمل على الدوام . كلاهما موجود ، وجهل الانسان او تجاهله لاحدهما او كليهما ، لا يغيه من تحمل العواقب والنتائج المترتبة بما فيها من عقاب صارم عاجل او آجل .

واذا اردنا ان نبحث عما يمكن ان يوجد بين هذين القانونين من خلاف وتباين ، رغم ان احدهما امتداد للآخر ، فانا نجدهما يختلفان في ان القانون الطبيعي لا يد للانسان فيه ، فهو مفروض عليه فرضا ، ومصنوع او مصوغ من قبل الله تعالى ، وان كنا نتساهل احيانا فننسبه الى الطبيعة التي هي بدورها من صنع الله ، بينما القانون الاجتماعي هو من صميم صنع المجتمع البشري ، ذلك ان الانسان هو الذي قام بتشكيله وتأليفه وصياغته حسب ضروراته وحاجاته ، وابتغاء استمرار حياته في اطار من السلامة والسلم الاجتماعيتين .

## ثالثا - قانون الشرع الاسلامي :

كانت الشريعة الاسلامية آخر القوانين التي زود الله بها بني البشر ، واكملها ، وعلى عكس القانون الطبيعي المادي وبعض الشرائع السماوية المفرقة في الروحيات جاءت الشريعة المحمدية لتنظيم شؤون الحياة المادية والروحية معا ، فاذا خالف الانسان اوامرها ونواهيها ، تعرض لسخط الله وغضبه وعقابه الدنيوي والاخروي ، وتورط في اغضاب المجتمع الذي يحيط به فلا يلبث هذا ان يصب عليه جام غضبه ، ويوقع عليه من العقاب المادي ما تنص عليه مواد القانون الشرعي او القانون الوضعي .

باطاعة الانسان لقانون الشريعة يمكنه ان ينجح في تنظيم حياته على الوجه المرضي ، وفي ايجاز الغرض الذي خلق من اجله ، وهو العبادة

بأوسع معانيها : « وما خلقت الجن والانس الا ليعبدون » (الذاريات 56)  
أو هو التصرف فى الدنيا كأنه يعيش فيها أبدا ، والعمل للأخرة كأنه يموت  
غدا : « وابتغ فيما آتاك الله الدار الآخرة ، ولا تنس نصيبك من الدنيا »  
( القصص : 77 ) .

السير على هدى الشريعة الإسلامية ، يساعد الإنسان على راحة  
البال ، وهدوء النفس ، ويعينه على العروج فى معارج الطهر والرقى  
والسمو الروحي ، ولكن مخالفتها توقع المخالف - كما أشرنا منذ قليل -  
تحت طائلة العقاب أن عاجلا أو آجلا ، لان الله تعالى يمهل ولا يمهل . ومع  
ذلك ، لا يقتل - سبحانه - باب الرحمة فى وجوه عباده ، ولا يريد أن  
يحرمهم اية فرصة لاصلاح سلوكهم ، وتحسين سيرتهم ، حينما يؤبون الى  
الله ، ويؤدون فروض الطاعة كما يجب ، ويتوبون توبة نصوحا .

#### رابعا - القانون الخلقي :

كما أن القانون الاجتماعي ، امتداد للقانون الطبيعي ، فكذلك القانون  
الخلقي هو امتداد لقانون الشريعة ، ومرتبط به أشد ارتباطا ، ذلك  
أن - قواعد الاخلاق هي - فى واقع الامر - محكومة بقواعد الدين الحنيف،  
وان كانت بعض تفاصيل القانون الخلقي ، قد وقع تركها لاختيارات  
الانسان واجتهاداته .

كل من القانونين الديني والخلقي يهتم بمصالح الناس ، ويرعى  
احوالهم المادية والروحية ، يشيهم على الحسنات ، ويعاقبهم على السيئات :  
« فمن يعمل مثقال ذرة خيرا يره ، ومن يعمل مثقال ذرة شرا يره »  
( الزلزلة : 8 - 9 ) .

وكل من القانونين يحاسب الانسان لا على اعماله الظاهرة فحسب ،  
بل يحاسبه حتى على بواطنه ودوافعه النفسية ، وعلى نياته المتوجهة  
لاكتساب العمل الصالح ، او المنصرفه لاقتراف الائم والمعدوان ، قال  
سيدنا عمر بن الخطاب ( ض ) : « سمعت رسول الله ( ص ) يقول : انما  
الاعمال بالنيات وانما لكل امرئ ما نوى ، فمن كانت هجرته الى الله ورسوله ،  
فهجرته الى الله ورسوله ، ومن كانت هجرته الى دنيا يصيبها او امرأة

ينكحها ، فهجرته الى ما هاجر اليه « . القانونان معا ياخلدان بيد الانسان نحو مستقبل وحياة افضل ، ويقودانه صوب الكمال الانساني ، ونحو النمو الروحي .

ويجدر بالتنويه والاشادة ، كون هذه القوانين الاربعة متداخلة فيما بينها بعض الشيء ، وغير منفصلة بعضها عن بعض بحدود فاصلة ، او حواجز منيعة ، ذلك ان بعض أسس القانون الاجتماعي تركز على اعمدة خلقية ، وبعض احكام القانون الخلقي ، تقوم على أسس من علم الاجتماع .

ان هذه القوانين مجتمعة ، هي في الحقيقة مزيج رائع من الوصايا والوامر الربانية ، ومن الاجتهادات والتنظيمات البشرية ، فيها جميعا يلتقي التعاون الانساني بالتخطيط الرباني وذلك بغية احراز اكبر قسط من الخير العام للمجتمعات وتحرياً لسير الكائنات سيرها الخيثة المنتظم الراشد في طريق الازدهار والفلاح ، والرفق الروحي ، والتقدم المادي والسلام العالمي ، وهكذا تكون الحياة البشرية على وجه الارض سائرة في تلاؤم وتناسق وانسجام تام مع ملكوت السماء ، والمشيئة الربانية السامية .

ولا يتوافر للانسان هذا التلاؤم والتناسق والانسجام ، الا حينما يكون السبيل في اتجاه موآز لما ترشد اليه هذه القوانين جمعاء . اما حينما يسير البشرية - اذ ط ف منها - في اتجاه مضاد مخالف ، اى حينما ينحرف العقل الانساني عن العدة الربانية ، حينئذ يحرم الانسان بركة الله . نعم... ونحذر من مستواه الانساني ، الى مستوى الوحوش الضواري ، ويصبح العالم تبعاً لذلك فريسة النزاع والتطاحن والحروب والا اخلاقية المدمرة .

### مدارس التشريع الاسلامي

يستند التشريع الاسلامي الى القرآن المجيد الذي اوحى الله به الى رسوله ، ومنجماً خلال الالفة وعشرين عاماً تقريباً ويستند كذلك الى

السنة النبوية الكريمة ، التي تشمل اقوال الرسول ( ص ) وأفعاله ،  
وأفعال صحابته ( ض ) وأقوالهم التي كان يشهدوا ويسمعها ، فيقرهم عليها  
ولا يستنكرها .

ولنزول القرآن باللسان العربي المبين ، ولاشتهار العرب بالفصاحة  
والبلاغة واللسن والاعراب ولاهتمام الصحابة بكل ما أتى به الله ورسوله ،  
عكفوا على حفظ كتاب الله ووعيه ، وعلى تفهم السنة واستيعابها واستجابوا  
لاوامرها ، وانصاعوا لنواهيها . وكانوا اذا حزيهم أمر ، وعرضت عوارض  
خفي فيها حكم الله ، هرعوا الى الرسول يستفتونه . فكان يفتيهم ويشفي  
غليلهم بآرائه وأحكامه وبآي الذكر الحكيم تنزل لتوها لتفصل في القضية .

لكن لما التحق رسول الله ( ص ) بالرفيق الاعلى ، وازداد الاسلام  
انتشاراً ، وازدادت رقعته اتساعاً ، وأظلم لوائه ارجاء بلاد الشام والعراق  
وشمالى افريقية وغيرها من اقطار الدنيا التي كانت تسودها أنظمة  
تشريعية وحضارات مختلفة حينئذ تعين على الصحابة وتابعيهم وتابعي  
تابعيهم - حيثما كانوا - ان يبحثوا ويدققوا البحث ، وان يستنتجوا  
الاحكام ، وان يقيسوا الاشياء والنظائر ، فنتج عن ذلك مصدران آخران  
للتشريع هما الاجماع والقياس ، ونتج كذلك بعض الخلاف بين الباحثين  
والمشرعين ، لكنه خلاف فى الوسيلة لا فى الغاية لان القايمة لم تكن  
تختلف ، فهي دوما تستهدف العمل على تطبيق كلام الله وسنة  
رسوله ( ص ) بطريقة او بأخرى . وادى التخالف الى ظهور وجهات نظر  
متعددة ، وبرز مناهج فى البحث والاستنتاج ، دعت فيما بعد بمدارس  
التشريع او المذاهب الفقهية .

وتهمنا فى هذا المجال بطبيعة الحال ، مدرسة الامام مالك . بيد ان  
صورتها قد لا تتضح تماماً الا بالقاء مزيد من الضوء عليها وعلى سائر  
المدارس التشريعية السنية منها والشيعة على حد سواء ، وذلك فى  
جدول زمنى نهج فيه الترتيب التاريخى هكذا :



## المؤلفون السنيّة

المدرسة	منشؤها	اسمها	مصادر توثيقها	انتشارها	ملاحظات
البعريّة	البعريّة	أبو سعيد الحسن بن يسار (البعري الأنصاري) (وُلد في 110 / 729 هـ) من التميميين	والسنة والكتاب والسنن والاحتجاج والقياس والاستقبحات والعرف والاستقسان .	الكتاب والسنن والاحتجاج والقياس والاستقبحات والعرف والاستقسان .	الكتاب والسنن والاحتجاج والقياس والاستقبحات والعرف والاستقسان .
الحنبلية	الحنبلية	أبو حنيفة النعمان بن ثابت (وُلد في 150 / 767 هـ) من الأزدية .	والسنة والكتاب والسنن والاحتجاج والقياس والاستقبحات والعرف والاستقسان .	الكتاب والسنن والاحتجاج والقياس والاستقبحات والعرف والاستقسان .	الكتاب والسنن والاحتجاج والقياس والاستقبحات والعرف والاستقسان .
الشافعية	الشافعية	أبو عبد الله شفيان بن سعيد بن مسروق الثوري (وُلد في 161 / 777 هـ) من الشافعية .	والسنة والكتاب والسنن والاحتجاج والقياس والاستقبحات والعرف والاستقسان .	الكتاب والسنن والاحتجاج والقياس والاستقبحات والعرف والاستقسان .	الكتاب والسنن والاحتجاج والقياس والاستقبحات والعرف والاستقسان .

الغالبية	مدينة الرسول	أبو عبد الله مالك بن أنس الاصمعي العميري ، تابع التابعين توفي بالمدينة ودفن بالبقيع سنة 795 / 179 .	المصادر القريبة مع ملل أهل المدينة والمنسوبة والمنسوبة والاستقصاء والدراسة والاستقصاء .	مصر والشام والجزائر واليمن والعراق وإيران وباكستان وإندونيسيا والهند والهند الصينية وآسيا الوسطى يبلغ أبنائه نحو 130 مليون .	لا يتبع هذه المدرسة أن تتولى المدرسة الغالبية .	الغالبية
الغالبية	الغالبية	أبو عبد الله أحمد بن حنبل بن قحطان بن أسد الشيباني تابع تابعي التابعين تلمذ على الشافعي وتلميذ بمذهبه أولا ، فسر وسجن ثم توفي سنة 855 / 241 .	المصادر الغريبة الاستقصاء والعرف والمصالح الرسالة وسد الغالبية .	مصر والشام والجزائر واليمن والعراق وإيران وباكستان وإندونيسيا والهند والهند الصينية وآسيا الوسطى يبلغ أبنائه نحو 130 مليون .	لا يتبع هذه المدرسة أن تتولى المدرسة الغالبية .	الغالبية
الغالبية	مدينة الرسول	أبو عبد الله مالك بن أنس الاصمعي العميري ، تابع التابعين توفي بالمدينة ودفن بالبقيع سنة 795 / 179 .	المصادر الغريبة الاستقصاء والعرف والمصالح الرسالة وسد الغالبية .	مصر والشام والجزائر واليمن والعراق وإيران وباكستان وإندونيسيا والهند والهند الصينية وآسيا الوسطى يبلغ أبنائه نحو 130 مليون .	لا يتبع هذه المدرسة أن تتولى المدرسة الغالبية .	الغالبية
الغالبية	مدينة الرسول	أبو عبد الله مالك بن أنس الاصمعي العميري ، تابع التابعين توفي بالمدينة ودفن بالبقيع سنة 795 / 179 .	المصادر الغريبة الاستقصاء والعرف والمصالح الرسالة وسد الغالبية .	مصر والشام والجزائر واليمن والعراق وإيران وباكستان وإندونيسيا والهند والهند الصينية وآسيا الوسطى يبلغ أبنائه نحو 130 مليون .	لا يتبع هذه المدرسة أن تتولى المدرسة الغالبية .	الغالبية

الطائفة	بفسداد	أبو سليمان داود بن خلف الأصبهاني ، تابع تاييبي الأتايبين ، أخذ على التاييبي ، توفي سنة 883 / 270	قامم الكتب والسنة إجماع الاصولية والعقائد مسما والقياس المستند الى نص أما الرأي والاستصحاب والتحديد وغير ذلك فهو ليس كل ذلك .	بغداد وباريس وبنس الأمازيقة والاندلسيين كان حزام الذي دلجع فيها دطاع الابطال .	8 القرن وكانت تجيز للمرأة أن تولي القضاء .
الطائفة	بفسداد	أبو جعفر محمد بن جريس الطبري ، كان تقييما للإمام التاييبي ، توفي سنة 923 / 311	لم تكل مدتها ولكن شهيرة بآيات متعطف القرن صاحبها ألفت على ذكرها . الطائفة .		

### المدرسة الشيعة

المدرسة	منشورها	اسمها	مصادر تشريها	انتشارها	ملاحظات
الامامية	المدينة والكوفة	أبو عبد الله جعفر الصادق بن محمد الباقر ، السادس في ترتيب الشيعة ، استأله مالك بالمدينة وأبى حقيقه في الكوفة ، توفي توفي سنة 148 / 865 .	الكتب بتفسير الشيعة والسنة بروايتهم القياس والإجماع فهو شأن لديهم .	ينتشر المذهب بين الشيعة الامامية ، لا يختلف كثيرا من مذهب التاييبي ، يعتبره مذهبها فاسما لأنه أخيرا في الأندلس وجامعة الدول العربية (مهد اليهود أتباع لها) .	يتميز المذهب لدراج المتعة .

الاسماعيلية	المدينة وظهر المذهب في مصر	الامام اسماعيل بن جعفر المصادق الامام السابع في نظر اتباعه الذين دخلوا بنيته موسى الكاظم اخيه توفي بالمدينة سنة 762 / 145 .	مصادر التشريع مثل المدرسة الامامية .	يبلغ عدد اتباع نعو 15 مليوناً . الاهمسيب . تنقسم الاسماعيلية الآن طائفتين غربية في بلاد العرب وفي الريفية الشرقية وسوريا وشرقية في الهند وباكستان واليران وآسيا الوسطى يرأس الجميع اخوان كريم الامام 49 بعد النبي ويعلمون له مقرر امورهم.	تأسست اواخر القرن الثالث الهجري وتوحدت في اليمن لا يزال المذهب رسمياً بعد الثورة .	الانبياء نعو 3 ملايين .
الزيدية	المدينة	زيد بن علي بن الحسين بن علي الامام الثاني الفاطمي ، قتل سنة 740 / 122 .	المصادر مثل سابقتها غير انها اقرب من مذاهب اهل السنة .			

## الامام مالك ومذهبه

ولد الامام مالك بالمدينة المنورة ، وتوفي بها ، ولم يغادرها الا حاجا الى بيت الله الحرام في مكة المكرمة ، ففي المدينة كان منشؤه ومرباه ، وفيها كان تعلمه وتعليمه ، وفي هذا دليل كاف على محبته لهذه البقعة الطيبة ، وكيف لا وهي تحتضن رفات اقدس المقدسين رسول الله صلى الله عليه وسلم . كيف لا وهي بؤرة الحركة العلمية في صدر الاسلام ، ومركز النشاط والبحث المتجدد المكثف في علوم القراءان الكريم وفي فقه السنة النبوية الشريفة ؟ في هذه البقعة الطاهرة برز هذا الفتى سليل « ذي اصبح » أحد ملوك حمير ، فصال وجال ، وبز أقرانه حتى قيل في حقه : « لا يفتى ومالك بالمدينة » ، ولم يدرك هذه المنزلة عن طريق الحظ او الجاه او الصدفة ، بل أدركها عن جدارة واستحقاق ، وبذكاء وعرق جبين ، فها هو ذا - رضي الله عنه - يقول : ( ما أفئيت حتى شهد لي سبعون محنكا اني اهل لذلك ) .

أحب - رضوان الله عليه - هذه المدينة ، لانه أحب حديث رسول الله وأحب سنته فكان اذا تصدر مجلسه العلمي ، نهيا لذلك من قبل، بلطهور والوضوء وجلس في وقار وهيبة عظيمين لانه كان يقول : « أحب أن أعظم حديث رسول الله ( ص ) » . في المدينة المنورة كان الامام مالك ( ض ) يصول ويجول بكل ما تحمله هاتان الكلمتان من معان روحية سامية ، أما المعني الارض الدينيوي المادي فلم يكن يخطر له على بال ، لانه كان يوقر - كل التوفير - التربة الطيبة التي داستها أقدام رسول الله ( ص ) من قبله ، كان - رضي الله عنه - رغم شيخوخته وضعفه ، يأنف ان يمتطي في المدينة ظهر دابة ، لانه كان يقول : « لا أركب في مدينة فيها جنة رسول الله ( ص ) مدفونة » .

يعتبر الامام مالك استاذ الائمة أصحاب المذاهب ، وتعتبر مدرسته أم المدارس الفقهية السنية على الإطلاق ، لان ارباب هذه المدارس لا يخلو أمرهم من أن يكونوا تلامذته أو تلاميذ تلاميذه. عنه اخذ الائمة: الاوزاعي، والثوري ، وابو حنيفة ، وان كانوا التحقوا قبله بالرفيق الاعلى . وعلى يديه تخرج الامام الشافعي ، وبمذهبه تذهب في بادئ الامر ، ثم عن هؤلاء أخذ الجهم الغفير من العلماء والباحثين علومهم ومعارفهم .

ويجدر بالملاحظة ان هؤلاء العلماء المتضلعين فى العلم ، البعيدي الصيت الواسعي النفوذ ، كانوا احيانا يختلفون فيما بينهم ، « ولا يزالون مختلفين الا من رحم الله » ، ويتناقشون فى مسائل الفقه والعلم اما بالمشافهة والمناظرة والجدال بالتي هي احسن ، واما بالمراسلة فكانت مكاتباتهم احيانا تتسم بسمة الجدل الخشن ، والعنف الحاد ، واما بالمجابهة والتقاتل بين الاتباع ، فقد ورد ان الشافعيين قاتلوا الحنابلة فى شوارع بغداد ، وقاتلوا الحنفيين فى اصفهان ، وقاتلوا هؤلاء والشيعة معا فى مدينة الري بفارس .

وكان علماء المدينة يهاجمون احيانا ابا حنيفة واتباعه ، ويفيبون عليهم تجاهلهم او اهمالهم للحديث ، وتبنيهم للقياس ، ومغالاتهم فى الاهمية التي كانوا يولونها للرأي . وعلى الرغم من ان المعاصرة حجاب كما يقال ، وان هجمات المتنافسين بعضهم على بعض ، ينبغي دائما ان تؤخذ بحيطه وحذر ، فان « اهل الرأي » - فى الحقيقة - لم يهملوا الحديث النبوي ، وانما كانوا يتحرون فيه الصدق مع الشهرة والتواتر ، ويخشون الوقوع فى مصيدة الموضوعين المفترين على رسول الله صلى الله عليه وسلم .

لقد اتسمت مدرسة ابي حنيفة بطابع خاص يميزها عن غيرها من المدارس التشريعية هو طابع اليسر والحرية فى ابداء الرأي فى قضايا الساعة التي لم يكن حكمها منصوبا عليه فى كتاب او سنة ، بيد ان هذه الحرية تعدت الحدود احيانا بافراط بعض المؤلفين فى استخدامها . واتسمت كذلك بطابع البحث والتحري فى متون الاحاديث واسانيدھا ، ثم قبولها بعد التأكد من صحتها ، فاذا لم يقبل اهل الرأي حديثا ما ، ورفضوه ، فلانه لم يصح عندهم بوجه من الوجوه .

وقد خطت هذه المدرسة الحنفية خطوة اخرى فى طريق البحث العلمي والتشريع الاسلامي ، اذ اضافت مصدرا تشريعا آخر هو ( الاستحسان ) ، ومعناه ان اية قضية اذا ظهر فى شأنها دليل آخر اقوى من القياس ، كنص قرآني او حديثي ، او كالاتماع حينئذ وجب ترك القياس الظاهر الجلي ، الى دليل اقوى هو الاستحسان الذي اخذ به المالكية والحنابلة ايضا ، ورفضه الشافعيون .

كانت مدرسة الامام مالك تولي الحديث أهمية قصوى ، وكان الامام مالك اول من تصدى للتأليف فى فقه السنة والجماعة ، ف خلف لنا كتابه الشهير ( الموطأ ) الذي اعتبره بعض العلماء أحد الكتب الستة الضخاح فى الحديث النبوي ، ويمتاز الكتاب بترتيب وتبويب يتمشيان حسب أبواب الفقه المتعارفة ، مما سهل على الطلاب والباحثين مهمة الاستشارة والاستفادة - وقد جمع الموطأ بين سنة النبي ( ص ) وبين عمل أهل المدينة - ذلك العمل الذي كان يعتز به الامام مالك ايما اعتزاز ، وكان لا يفرق بين : السنة وعمل أهل المدينة ، وهو محق فى ذلك الى حد كبير ، لان الناس هم فى واقع الامر تبع لأهل المدينة ، التي اليها كانت الهجرة ، وبها نزل القرآن ، وفيها مقر الاغلبية الساحقة من الصحابة الاجلّة ، فالمدينون اذن هم ادرى الناس بالسنة ، وبالناسخ والمنسوخ وغير ذلك مما يتعلق بالقضايا الاعتقادية والشعائرية ، وبالقضايا الشرعية عمومها ، دينية ومدنية .

كان الامام مالك يدقق فى اختيار احاديث الرسول ( ص ) ، لكن لا من الزاوية التي كان ينظر بها اليها الامام ابو حنيفة وهي زلوية الشهرة والتواتر ، فمما تواتر من احاديث ، اخذ به ، وما لا فلا ، بل من زاوية اخرى هي صحة السند وحسنه ، فاذا كان الحديث صحيحا او حسنا ، اخذ به الامام مالك ولو كان فرديا من خبر الاحاد .

ومما يدل على التحري الصادق فى اختيار احاديث الموطأ ، قول مالك ( ض ) :

« لقد ادركت سبعين ممن يقول : قال رسول الله ( ص ) عند هذه الاساطين - يعنى اساطين مسجد رسول الله - فما اخذت عنهم شيئا وان اخذهم لو اوّتمن على بيت مال لكان امينا ، الا انهم لم يكونوا من أهل هذا الشأن » .

كانت مدرسة الامام تقبل ( الراي ) وتعتد به ، ولكنها لم تكن تعطيه اكثر مما يستحق من أهمية كما فعل أهل العراق . ولعل من الطريف ان نذكر بعض الشعراء انغمسوا فى حماة الخلافات المذهبية ، فما هو ذا

أحدهم يدافع عن ( الراى ) والقياس فيقول :

إذا ما الناس يوما قايسونا      بأبدة من الفتيا ظريفة  
أيناهم بمقياس صحيح      تلاد من طراز ابي حنيفة  
إذا سمع الفقيه بها دعاها      وأثبتها بحبر فى صحيفة

وما هو ذا الآخر يناقضه قائلا :

إذا ذو الراى خاصم فى قياس      وجاء ببدة هنة سخيصة  
أيناهم بقول الله فيها      وأثار مبرزة شريفة  
فكم من فرج محصنة عفيف      أحل حرامه بأبي حنيفة

وكانت المدرسة المالكية تقبل ( الاستحسان ) ايضا ، لكن فى دائرة أضيق ممن كان يفعل أتباع ابي حنيفة . وكانت تقبل كذلك ما عرف بـ ( المصالح المرسله ) التي من شأنها ان تكبح من جماح الحرية المطلقة التي يتطلبها ( الاستحسان ) والتي تعتبر دليلا او مصدرا تشريعيًا آخر ، تعتمد بشأن قضية ما حينما لا نجد نصا حولها . ويشترط المالكية للجوء الى هذا المصدر التشريعي ثلاثة شروط :

( 1 ) أن تكون المصلحة قطعية بحيث تركز على مسائل من المعاملات ، تكون معقولة المعنى لا تعبدية .

( 2 ) أن تكون المصلحة كلية بحيث توافق روح الشريعة الإسلامية ، ولا تعارض أى دليل من أدلتها المعتمدة .

( 3 ) أن تكون المصلحة اما :

أ - ضرورة يراد بها الحفاظ على الدين ، أو على النفس ، أو على العقل ، أو على النسل والاسرة ، أو على المال والممتلكات .

ب - واما حاجية ، بحيث تتعلق بما تتطلبه الحاجة لاجل صلاح المعيشة .



ج - فإذا لم تكن المصلحة ضرورية او حاجية ، وكانت كمالية ، تتعلق بالتحسين والتزيين ، فانها حينئذ لا تقوم دليلا شرعيا ، ولا تصلح مصدرا للتشريع .

ان المصالح المرسلة عند المالكية - بالمعنى الذي شرحناه - وكذا ( الاستصلاح ) عند الامام الغزالي ( الشافعي المذهب ) ، قد يتفقان مع ما يطلق عليه الرومان قولهم : *Corrigere Jus Propter Utilitatem Publicam*

ولكن هذا لا يعني صحة ما يزعمه الزاعمون من أن الشريعة الاسلامية عالة على القانون الروماني او انها اقتبست او أخذت منه بعض احكامه . ان نظرة واحدة في خريطة التوزيع المذهبي ، ونشأة المدارس الفقهية ترينا ان المنطقة العربية التي كانت خاضعة - قبل الاسلام - لحكم الرومان ، لم تنتج في ميدان التشريع شيئا يذكر فيشكر ، بينما انتجت بلاد الحجاز ، وبلاد ما بين النهرين - منبت الملك حمو رابي صاحب القوانين المعروفة باسمه - الشيء الكثير . ثم ان القانون الروماني قانون وضعي ، في حين أن قانون الشريعة الاسلامية قانون سماوي الهى مقدس ، فهما مختلفان مصدرا ، ومتناقضان في أغلب الاحوال ، فإذا اتفقا في بعض المواقف او الاحكام ، فذلك أما من محض الصدفة ، واما نتيجة توارد الخاطر الانساني مع مقتضيات القانون الرباني .

ونختم الحديث عن مدرسة الامام مالك بمناقشة لطيفة تنم عن شغوف المدرسة المالكية على ما عداها من المدارس الشرعية . جرت المناقشة بين تلميذين من تلاميذ الامام . كان احدهما التحق بأبي حنيفة وصاحبه واعتنق مبادئه وهو الامام أبو عبد الله محمد بن الحسن الشيباني المتوفى سنة 189 / 805 ، وكان الآخر - قبل أن يؤسس مذهبه الخاص - بقتدي بالامام مالك ويعتق مبادئه وهو الامام الشافعي .

سال الشيباني الشافعي قائلا .

— ايهما أعلم ؟ صاحبنا ام صاحبكم ؟

اجاب الشافعي . :

— على الانصاف ؟

قال الشيباني :

— نعم .

استأنف الشافعي قائلا :

— ناشدتك الله من أعلم بالقرآن صاحبنا أم صاحبكم ؟

قال الشيباني :

— اللهم صاحبكم .

قال الشافعي :

— ناشدتك الله من أعلم بالسنة ؟ صاحبنا أم صاحبكم ؟

اجاب الشيباني :

— اللهم صاحبكم .

أضاف الشافعي :

— ناشدتك الله من أعلم بأقوال أصحاب رسول الله ( ص ) المتقدمين ؟

صاحبنا أم صاحبكم ؟

اجاب الشيباني قائلا :

— اللهم صاحبكم .

هنا ختم الامام الشافعي النقاش وحسم قائلا :

— فلم يبق الا القياس ، وهو لا يكون الا على هذه الاشياء ، فعلى أي

شيء نقيس ؟

وكانني بالامام الشيباني لم يحر جوابا ، فالتقي السلاح وانتهى

الجدال .

## أثر البيئة فى الصياغة والصيانة

والآن نخرج على ذكر العوامل البيئية التى لعبت دورها الهام فى صياغة المذهب المالكي وصيانه وبقائه على وجه الزمن ، فنخص بشيء من التفصيل ، العوامل التالية :

### ( 1 ) عامل البيئة الاجتماعية الخارجية :

ويتفرع الى فرعين :

**أولهما :** يتمثل فى الحظوة لدى الخلفاء والأمراء والحكام ، فلا شك ان للحظوة أثرها الواضح فى إبراز الدعوة الى المذهب وممارسة شعائره بكل طلاقة وحرية ، أما اذا حدث العكس ، فالدعوة تنقلص ويمارس الناس ما يعرف بالتقية على ان الحظوة اذا تعرضت مع مبدأ سليم يدعو له الامام ، فانها تصبح غير ذات قيمة ، ويصبح الثبات على المبدأ من اكبر الدواعي لنشر المذهب ورسوخه .

**وثانيهما :** يتمثل فى التلاؤم مع حاجيات المجتمع ، وفى التجاوب مع احساسات الشعب وتطلعاته وطموحه . فمتى توافر التلاؤم والتجاوب ، حصل الاقبال على مبادئ المدرسة الفقهية ، وما لم يحصل ذلك الاقبال ، ضعفت الدعوة ، واضمحل المذهب .

### ( 2 ) عامل البيئة الطبيعية الجغرافية :

فحسن التوزيع الجغرافى فى المدرسة التشريعية ، وحسن التخطيط لنشر تعاليمها الفقهية فى بيئات مناسبة ، يساعد كثيرا على صيانة المذهب وصموده فى وجه الزعازع والاحداث ، بينما التفريط فى هذا العامل الهام ، او اهماله يفضي - ولا ريب - الى عدم الاهتمام بتعاليم المدرسة ، والى تعريض مبادئها الى التلف والاندثار .

يلذكر العلامة تقي الدين ابو العباس المقرئى ( ت 846 / 1442 ) ان اختفاء مدرسة الامام الاوزاعي ، يرجع السبب فيه الى سوء التوزيع

الجغرافي ، فقد جاء ذلك التوزيع - وربما بطريقة عفوية - خارج طرق الحجيج الى الاماكن المقدسة بالحجاز . ومن ثم اندثر المذهب الاوزاعي ، لان مؤسسه وانصاره لم يوفقوا في اتخاذ « استراتيجية » ملائمة للدعوة ، وفي اختيار مواقع مناسبة للممارسة .

### ( 3 ) العامل التاريخي :

وهو ذو أهمية لا تنكر ، في اذاعة مبادئ هذه المدرسة او تلك ، وفي الدعاية لها ونشر مبادئها بين الملأ . وليس من باب الصدفة ان المدارس التشريعية الاربع الباقية صمدت في وجه التقلبات والعوارض ، لان توزيعها التاريخي الزمني جاء مناسباً معقولاً ، بحيث نستطيع القول ان كل مدرسة من تلك المدارس ، انما جاءت تلبية لمقتضيات جيل من الناس معين . فالفترة الزمنية بين مدرسة وأخرى تتراوح بين خمس وعشرين وبين سبع وثلاثين سنة ، ومتوسط العددين يمثل متوسط عمر الاجيال في تقدير كثير من الباحثين .

فاذا قلت المدة الزمنية عن عمر الجيل ، ضاق المكان - بما رحب - على المدرستين ، وحصل بين الثنتين تطاحن مادي او صراع معنوي ، يروح ضحيته الجانب الذي لا يقوى على الصعود .

### ( 4 ) عامل البيئة النفسية الداخلية :

ونقسم هذا العامل الى قسمين :

أ - البيئة النفسية المرسله : وتتمثل في مجموع الخصال النفسية الحميدة التي تحلى بها صاحب المذهب ، وفي شخصيته وشخصيات أتباعه ومريديه مع ما تتجلى به تلك الشخصيات من تقوى وثبات على المبدأ ، وثقة بالنفس ، وسمعة طيبة ، ونفوذ قوي ، وجهود طيبة في سبيل البحث والنشاط والانتاج في ميادين التأليف والتدريس والمناظرة والجدال ، مما يروج - عادة - لمبادئ المدرسة ، ويمهد الطريق لنشر تعاليمها في الافاق .

ولا نتوسع اكثر فى هذا القسم لان التراجم والمناقب تكفلت به ، ويمكن الرجوع فى هذا الصدد الى كتاب ( ترتيب المدارك ) لمؤلفه المغربي القاضي عياض اليعصبى السبتي .

ب - **البيئة النفسية القابلة :** و نتناول هذا البحث من زاويتين :

**اولاهما :** زواية الطلاب والمريدين اثناء طلبهم العلم وقبل أن يصبحوا دعاة للمذهب ومبشرين به ، أى قبل أن يصبحوا - بعبارة أخرى - بيئة نفسية مرسله . ويجمل بنا وفى اطار المبادئ التى المحنا فيها أن نتوه بالآتية أسماؤهم :

\*) الامام يحيى بن يحيى بن كثير بن وسلاس الليثي المصمودي المغربي الاندلسي ( ت 234 / 849 ) . مجاهد بن مجاهد ، جاهد والده فكان فى جيش طارق بن زياد الليثي - كما يصفه ابن خلدون - واعتقد أن البطليين منسوبان معا الى بني ليث بقبيلة بني حسان القريبة من تطوان ، وجاهد الولد جهادا علميا مظفرا فرحل الى الشرق مرتين أخذ فى اولاهما عن مالك ولازمه وروى عنه موطاه ، وعاد الى بلاده لنشر الكتاب والمذهب معا .

بيئة يحيى النفسية القابلة هي التى جعلته يحرص - اشد الحرص - على مجالس الامام مالك العلمية ، ويلازمها حتى فى تلك اللحظة الاستثنائية التى ورد فيها على المدينة فيل ، وهرع تلاميذ الامام لرؤيته ما عدا يحيى قال الأستاذ لتلميذه :

— مالك لم تخرج فترى ، اذ ليس بارض الاندلس فيل ؟  
اجاب التلميذ اجابته الحكيمه :

— انما جئت من بلدي لانظر اليك واتعلم من هديك وعلمك ، لا الى النظر الى الفيل .

\*) الامام اسد بن الفرات بن سنان النيسابوري الاصل القيرواني الدار ( ت 213 / 829 ) . سمع ابن الفرات من الامام مالك كتابه الموطأ ، وتلقى تعاليمه ثم رحل الى العراق ليعمل مع الشيباني صاحب ابي حنيفة فى سبيل المزج بين المذهبين والتقريب بينهما . ثم ذهب الى مصر ورجع الى بلاده ليدون فقه مالك وينشره فى شمال افريقية .

(\*) الامام أبو سعيد عبد السلام بن سعيد التنوخي المعروف بسحنون ( ت 240 / 854 ) استلم المدونة الكبرى « التي جمعها ابن الفرات ، وبوبها ورتبها ، واحتج لبعض مسائلها بالآثار ، فكان لها فضل كبير في نشر المذهب في أرض العدوتين : العدو الافريقية والعدو الاندلسية معا » .

**وثانيهما :** زاوية الافراد والمجتمعات والشعوب التي استقبلت المذهب المالكي ورحبت به ، ولم ترض به بديلا . ويحسن هنا ان نشير الى العوامل الفرعية التالية :

أ - ذلكم الخيط الروحي الرفيع من بلاد الحجاز ، الى بلاد المغرب العربي ، والرابط بين قلوب المسلمين هنا ، وبين مقدساتهم هناك . منذ اعتنق دين محمد ( ص ) سكان هذا الجناح الغربي النائي من وطن العروبة ومنذ اقتنعوا بمبادئه السامية ، وقلوبهم تحن ، واسماؤهم تصيح ، وابصارهم تشخص ، وبصائرهم ترنو الى تربية الحرمين الشريفين ، آملة ان يحث القدر اقدامها على السير والوصول رغم شحط الدار وبعد المزار لتتمكن الشفاء - آخر المطاف - من ان تقبل كل حجر او مدر او شجر مما تحتضنه تلك البقعة الطاهرة ، ولكي تتمهد تلك الرابطة الروحية المقدسة فتزيدها متانة وقوة .

ب - الرحلات العلمية : زيادة على رحلات الحجاج كل عام الى الحجاز بغية أداء فريضة الحج ، شمر العلماء عن ساق الجسد ، وشدوا رحالهم للتبادل الثقافي ولطلب العلم والرواية بالسند العالي .

ج - العامل الثالث : يسميه العلامة ابن خلدون طابع البداوة بمعنى ان هذا الطابع يغلب على أهل الغرب الاسلامي ، كما غلب على حياة أهل الحجاز ، فتماثلت حياة الشعبين ، وتشابهت معاشهم ، ومن ثم طابقت أحوال هؤلاء التشريعية أحول أولئك ولم تخالفها . وكأني بفيلسوف التاريخ العظيم سها عن أن رسالة محمد الخالدة وشريعته السمحة انما جاءت للناس كافة ، وانهما صالحتان لكل زمان ومكان .

لذا أرى من الانسب ان نفسر طابع البداوة ونترجمه الى الفريضة او الفطرة البشرية السليمة ، التي تجعل الناس يتشابهون في الخطوط العريضة من حياتهم ومعاشهم ، ويتماثلون في سلوكهم ، لانهم جميعا ورثة

الإنسانية في كل ما خلفته من خصائص وغرائز وميول وانفعالات ونزعات،  
ومن شأن هذه ان توحد اكثر مما تفرق .

وختاما اقول : ان شعوب الغرب الاسلامي كانت محقة في التمهيد  
بمذهب الامام مالك لسببين :

1 - ان شعوب المغرب العربي اختارت ان تقصد الاصاله ، وان  
ترد النبع الصافي او رأس العين ، حينما رحبت بالمذهب المالكي  
وتشبهت بتعاليمه .

2 - ان المدارس التشريعية كلها تقريبا عالة على المدرسة  
المالكية ، وأئمتها - كما رأينا - تلاميذ لهذا الامام او تلاميذ تلاميذه ، وفي  
هذا ما يكفي لجعل المقاربة يسلكون هذا المسلك الفريد الذي وحد بين  
شعائرهم الدينية وتعاليمهم المذهبية .

**الدكتور : عبد الله العمراني**





## **الاستاذ أحمد المدوي**

محرز على شهادة العالمية من جامعة القرويين ، متخصص في قراءة  
المخطوطات ومولع بالبحث عنها .

( المملكة المغربية )



## نظرات فى الفتيا وبعض اعلامها فى المغرب على مذهب الامام مالك

للاستاذ احمد العدوي

يقصد بالفتوى اخبار العالم بها عن حكم الله تعالى لمن استفتاه من غير اكراه ولا الزام ، ويعتبر منصب الفتوى من المناصب الشريفة فى الدين ، لانها من الخطط التي يستقيم بها امر الامة ، وتنتظم شؤونها وترعى مصالحها وتسان حقوقها ، وقد احكم الله شريعته وبلغها رسوله صلى الله عليه وسلم فامر عباده بالاتباع والاحتكام اليه فى فض النزاعات وفصل الخصومات فقال عز وجل : « فان تنازعتم فى شىء فردوه الى الله والرسول ان كنتم تومنون بالله واليوم الآخر ذلك خير واحسن تاويلا » .

ولجلالة منصب الفتوى تولى الله عز وجل امرها بنفسه فقال سبحانه : « ويستفتونك فى النساء قل الله يفتيكم فيهن ... الخ » . والفتيا من المناصب التي تولاها رسول الله صلى الله عليه وسلم الى جانب القيام بامر الرسالة ومنصب القضاء وكذلك خلفاؤه واصحابه والتابعون ، اهتدى الناس بهديهم واستمعوا لاقوالهم فى مجالس العلم وبينوا حكم الله لمن استفتاهم فى مسألة دينية يهتدى بها لامر دينه او نازلة يتعرف بها على وجه الصواب فى امور معاشه ، وقد كان عبد الله بن عباس رضي الله عنهما من اوسع الصحابة فى الفتيا حيث ورد ان ابا بكر ابن محمد بن موسى بن يعقوب بن المامون جمع فتياه فى عشرين كتابا . والامام مالك - رضي الله عنه - وهو المحتفى بأسبوعه المنتظم فى جدول

أفراح القرن الخامس عشر لظهور مكانته اماما عالميا وانسانا مثاليا يعد من خيرة المهتدين الذين أظهر الله بهم شريعته ونصب بهم احكمه ومكن لها فى الارض حتى ضرب مذهب فى جميع الافاق ، وتلقاه أهلها بالقبول والرضى ، واجتهدوا فى تحصيل أصوله واستيعاب فروعها وتعليمها ونشرها وتدوينها ما وسعهم الاجتهاد ، فقد قضى رحمه الله ستين سنة فى خدمة السنة والدب عن الملة وتدريس العلم ونشر احكام الدين فى المجالس التي يخصصها للوعظ والفتيا ، وبذلك كثر أتباعه وانتشر أصحابه فى معظم البلدان والافاق .

وبعد هذه المقدمة ندخل الى الكلام على الفتيا وذكر نخبة من اعلامها فى كل من المغرب العربي المسلم الكبير وبلاد الاندلس التي اطلق عليها فى التاريخ اسم العدو المرفرية الثانية ، ثم نختم هذا العرض بأقوال العلماء فى الصفات المطلوبة شرعا فى حق من يتنهاى لمنصب الفتيا . وذكر بعض الموضوعات العامة التي تشغل بال المسلمين وتدخل فى مسؤولية العلماء الذين يتقلدون منصب الافتاء والتوجيه الدينى على السواء .

## الفتيا :

ان نصوص الفتيا فى مذهب الامام مالك تؤخذ من الادلة الشرعية التي اعتمدها الامام واعتمدها كبار العلماء المجتهدين فى مذهب . ومن لم يبلغ رتبة الاجهاد من العلماء وجب عليه اقتفاء اثر المجتهدين والعمل بنصوصهم فى استنباط الاحكام الشرعية التي يفتقر اليها عندما يسأل عن حكم الله قال الشهاب القرافي : ( يجب على المفتي اتباع الادلة بعد استقراءها ويخبر الخلائق بما ظهر له منها من غير زيادة ولا نقص اذا كان المفتي مجتهدا ، وان كان مقلدا كما فى زماننا فهو نائب عن المجتهد فى نقل ما يمضيه امامه لمن يستفتيه ) . وكلام القرافي واضح فى ان المطلوب من العالم هو ان يفتي بحكم الله فى كل نازلة يكون فيها النص منطبقا عليها تمام الانطباق ، اما اذا كان النص غير منطبق او كان واقع النازلة يشوبه الغموض ، فان على العالم ان يتعرف على واقع النازلة بالقرائن والامارات ويعمل فكره فى تفهم حكم الله فيها حتى يتنبك الوقوع فى الزلل والخروج عن طريق الحق . والمعتمد فى الافتاء والاحكام فى المذهب هو الراجح

والمشهور . وللعلماء فى تحديد الراجح والمشهور كلام مفصل يطلب فى أصوله . وبالإضافة الى وجوب مراعاة القول الراجح والمشهور فى المذهب يطلب فى حق كل من المفتي والحاكم ان يراعى العرف والعادة لبلد المستفتي وذلك فيما يرجع للمعاملات لان ما يجري به العمل فى بلد قيد لا يكون عليه العمل فى بلد آخر .

ويحدث فى بعض الاحيان ان ينزل شأن الفتيا ويهون امرها عند بعض اهلها . سعيًا وراء كسب منفعة أو استجابة لنزوة أو خوفًا من غضبة حاكم أو سطوة فاجر وفى الحالة لا تخلو الامة من عالم لم يصدع بالنكير أو وال صالح يقوم بالتغيير فينفذ فى حق المتلاعبين ما يقرره الشرع من احكام الزجر والتعزير .

ويوجد بالخزانات العلمية المختلفة العدد الكثير من المكاتب التسي بيعث بها الملوك الى القضاة والولاة فى موضوع اجراء الفتيا والاحكام على الراجح والمشهور من أقول علماء المذهب ، وتعيين امهات الاصول والمراجع التي يجب التقيد بها فى الافتاء والقضاء .

### اعلام الفتيا :

ان علماء الاسلام بالمغرب المسلم الذي يشمل بلاد الاندلس لا باتي عليهم حصر واذا كانت كتب التراجم وسجلات التاريخ قد احتفظت بعدد كبير منهم فان عددا غير قليل ضاع ذكره وفقدت آثاره . لان العالم اذا تصدر لتدريس العلم أو اشتغل بتدوينه أو تقلد منصب القضاء أو الفتيا فان أى واحد من هذه المناصب يستوجب ان تصدر عنه الفتوى ان لم تكن تتعلق بأمور العادات والمعاملات فانها تتعلق بشؤون العبادات . ولا يسهه ان يمتنع عن الاجابة فى شؤون الدين ، والا دخل فى عداد الذين يكتمون ما انزل الله . وقد كان القدماء يجلسون للفتيا بالمسجد أو يردون عن الاسئلة الواردة عليهم بالمراسلة . وكانت المدن الكبرى تؤوي كبار العلماء ، وتسلم رئاسة الفتوى لمن وهبه الله بسطة فى العلم وفضلا فى الدين وحسنا فى السمات بالتفويض من جماعة العلماء أو التعيين من قبل الخلفاء والولاة . ويوكل اليه النظر فى المراجعة والتصحيح لاقوال غيره وفتاويه . فقد ذكر أبو عمر بن عبد البر ان اصبح بن خليل كان صاحب

رئاسة الاندلس خمسين سنة - يعني في الفتوى - وكان فقيرا لم يكتسب شيئا ولا ترك مالا . ونقل القاضي عياض في حق يحيى الليثي انه قدم الاندلس من المشرق بعد موت الامام مالك بعلم كثير فعادت فتيا الاندلس بعد عيسى بن دينار الى رايه وقوله . وفي هذا السماع ينتظم القول في بقي بن مخلد الذي بلغ رتبة الامامة والاجتهاد وجمع فتاوي الصحابة والتابعين . ومن بعده اسد بن الفرات وعبد الملك بن حبيب وسحنون وابن ابي زيد القيرواني .

ومن اشتهروا بالعلم الغزير والصدارة في الفتوى أبو الحسن اللخمي وأبو عمر بن البر من أهل القرن الخامس ومن أهل القرن السادس أبو الوليد بن رشد الذي كان فقيه وقته بأقطار الاندلس والمغرب ، وكان اليه المفزع في المشكلات ، وجاء من بعده حفيده الفيلسوف الذي قال عنه ابن الأبار : انه كان يفزع اليه في الطب كما يفزع الى فتواه في الفقه .

ومن اساطين الفقه والفتيا على مذهب الامام مالك ، الامام المازري وقاضي القضاة ابن العربي الذي اثنى عليه القاضي عياض بقوله : استقضي ببلده فنفذ الله به لصرامته وشدته ونفوذ احكامه ، وكانت له في الظالمين سورة مرهوبة . والقاضي عياض الذي لولاه ما ذكر المغرب كما قيل .

هؤلاء واقربانهم كثيرون كانوا المثال الاعلى لمن جاؤوا من بعدهم ، فعلى سبيلهم درجوا وعلى منوالهم نسجوا . فكتبهم في أصول المذهب وفروعه واجوبتهم في النوازل ما تزال هي الاصول المعتمدة لاعلام الملّة في مذهب الامام . ثم ننتقل الى تلمسان فنذكر من اعلامها ابا عبد الله المقرئ قاضي الجماعة بفاس وابن مرزوق وابن زكري وحامل المذهب على راسي المائة التاسعة احمد بن يحيى الونشريسي الذي قال عنه عصريه ابن عسكر صاحب الدوحة : ( ولقد رأيت مر يوما بالشيخ ابن غازي بجامع القرويين فقال ابن غازي لمن كان حوله من الفقهاء : لو ان رجلا حلف بطلاق زوجته ان ابا العباس الونشريسي احاط بمذهب مالك أصوله وفروعه لكان بارا في يمينه ولا تطلق عليه زوجته . وكتابه المعيار عليه مدار من جاء من بعده من اصحاب النوازل . وهو الى جانب غزارة مادته العلمية وقيمتها التاريخية والحضارية يشتمل على ذكر كثير من علماء المذهب واثارهم نذكر من اعلامهم الامام القباب وابا سعيد ابن لب والامام ابن عرفة وابا

القاسم البرزلي وأضرابهم . وقد فتح المغرب أبوابه على مصراعيه للوافدين عليه من رجال العلم والفكر ، وتفرقوا في حواضره وبواديه وانتشرت المدارس والزوايا في جميع جهاته ، ووقع التلاحم والتلاقح في مجالات العلوم والمعارف واشتهر لكل جهة علماءها المتخصصون في طبيعة البلد وأعراف أهلها وعاداتهم ولهجاتهم في الانكحة والمعاملات والتركات والاقواف والدماء والخلود . فالقاريء أو الباحث في كتب الاحكام النوازل بجمال غمارة « ولابي زيد عبد الرحمان الفاسي نظم العمل شرحه جرى به العمل عند أهل البلد تبعا لما جد من الاحداث وما طرا من التغيير في سوق المعاملات ، ومع ذلك لم تخرج عن القواعد المشهورة في المذهب والمنصوص عليها في أمهات كتب الفقه والنوازل .

فقد صنف أبو زكرياء يحيى المغفلي المازوني كتابه في النوازل وسماه : « الدرر المكنونة في نوازل مازونة » ومن بعده ظهر المعيار وهو الجامع لفتاوي أهل الاندلس وفاس . ولابي فارس عبد العزيز ابن الحسن الزياتي كتابه في النوازل سماه : « الجواهر المختارة فيما وقفت عليه من النوازل بجمال غمارة » ولابي زيد عبد الرحمان الفاسي نظم العمل شرحه من بعده العالم النوازلي محمد بن قاسم السجلماسي الرباطي صاحب نظم العمل المطلق . ولابي زيد عبد الرحمان الجشمنبي من فقهاء جزولة نظم حسن فيما جرى به العمل بتلك الجهات .

ولعلامة وقته قاضي قضاة تارودانت وأعمالها سعيد الهوزالي كتابه المشهور في النوازل . ولمحمد بن سعيد العباسي أجوبته المشهورة . ومن اعلام درة في النوازل الشيخ الامام أحمد بن ناصر . ومن أبرز المتأخرين أبو مهدي عيسى السكتاني وأبو علي اليوسي وأبو عبد الله محمد المسناوي وأبو علي الحسن المعداني وشيخ الجماعة التاودي ابن سودة المري الفاسي وأبو العلاء ادريس العراقي وأبو الحسن علي بن عبد السلام التصولي والشيخ الزقاق وأبو عبد الله محمد الرهوني . وكل هؤلاء لا يمثلون الا غيضا من فيض من علماء هذا البلد الذين خدموا الشريعة بمؤلفاتهم ودواوينهم . ومنهم عدد كبير رحل الى المشرق للحج أو لغرض الاتصال بالشيوخ الكبار أو للهجرة والاستقرار فأدركه هنا أجله وترك ذرية صالحة وفروعا باسقة في سماء العلم والفضل نذكر منهم على سبيل المثال شهاب الدين الامام القرافي والامام ابا محمد الخطاب المكي والشيخ عيش

صاحب الفتاوي . ويرجع أصله الى قبيلة العلالشة من أعمال فاس ، وتشهد مؤلفاتهم على قدمهم الراسخة في فروع المذهب وأصوله وقد عم نفعها في المشرق والمغرب ، وهي للأجيال ذخيرة لا يلحقها نفاذ ولا كساد . وقد ظلت المصادر الكبرى لكبار شيوخ المذهب في المشرق والمغرب هي التي تعتمد في الدرس والفتوى الى أوائل هذا القرن . وينسب الى الامام أبي عبد الله محمد القصار في الحث على التمسك بالكتب المعتمدة في وقته قوله : « توطأ بالرسالة وصل بالجلاب وصم بالتلقين وزك بابن الحاجب وحج بخليل ، واقض بالمدونة » ، وقال سمعته من أخي في الله سيدي علي التلمساني . غير ان ضعف الهم وجد الطريق الى النفوس ولذلك نجد الشيخ أحمد بابا يقول في ترجمة الشيخ خليل : « ولقد وضع الله تعالى القبول على مختصره وتوضيحه من زمانه الى الآن فعكف الناس عليهما شرقا وغربا حتى لقد آل الحال في هذه الازمنة المتأخرة الى الاقتصار على المختصر في هذه البلاد المغربية مراکش وفاس وغيرهما فقل ان ترى احدا يعتني بابن الجلاب فضلا عن المدونة ، بل قصاراهم الرسالة وخليل ، وذلك علامة دروس الفقه وذهابه » .

وكلام الشيخ أحمد بابا - رحمه الله - في ركود العزائم وذهاب العلم يتوجه على العموم ، ولا يشمل هو ومن كان في طبقته ومن جاء بعدهم من ذوي القدم الراسخة في العلم والاطلاع الواسع ، وقد اتينا على ذكر بعض اللامعين منهم رحم الله الجميع . ونضيف الى قوله : قصاراهم الرسالة وخليل متن التحفة لابن عاصم فانها من المتون المرجوع اليها في شؤون الفتيا والاحكام . وفي أوائل هذا القرن أصيبت الفتوى بضربة قاصمة . فقد كان هدف النصارى بعد أن بسطوا نفوذهم على المغرب الكبير هو القضاء تدريجيا على معالم الشريعة ولغتها فشرعوا قوانين كانت تطبق بحسب مخطط مدروس . وانحصر الافتاء في طبقة معينة وفي جهات قليلة تضبطها مراقبة شديدة ، بينما مكثوا لقوانينهم أشد التمكين وفتحوا لرجال القانون باب المنافسة في المرافعات والاستشارات محاولة لوضع المستشار القانوني في مكان الفقيه المفتي واطلقوا على الفتيا مصطلح *Les consultations juridiques* المترجم بالاستشارات القانونية ، كما غيروا المصطلح الشرعي للأنكحة بمصطلحهم القانوني *Le statut personnel* المترجم بالاحوال الشخصية . ويقاس على ذلك كل ما أدخلوه من القوانين وفرضوه على المسلمين بكل الوسائل التي يعتبر الضغط والاكراه من أبرزها . وبعد ما استرد هذا



البلد أرضه وملك امره نهض جريحا كسيرا يطلب تغيير مؤسسات النصارى وينشد الرجوع الى اصلاته . وقد أبلى العلماء فى ذلك بلاء حسنا واسمعوا صوتهم بدون مؤاربة ولا مدهانة . وكانت مطالبهم تجابه أحيانا بكثير من الاستخفاف والعناد ، وأحيانا بالتحايل والمراوغنة بدعوى التجديد ومسيرة العصر ، وبدعوى تطعيم الثقافة الاسلامية وتطويرها . وآخر معركة ظفر العلماء بربحها لصالح الاسلام معركة ضريبة التركات بفضل رعاية صقر الدولة العلوية الشريفة جلالة الملك الحسن الثاني أبقاه الله ، فقد كان متيقظا متربصا بكل حركة مشبوهة تستر وراء الشعارات المعسولة ، وتستهدف النيل من شريعة الله . وقد كانت صرخته منذ سنوات مدوية اذ قال حفظه الله فى كلمة موجهة الى الشعب : « لا يفلح من أراد لهذا البلد ان يسير فى ركاب الكفر » او كلام هذا معناه . ومع هذا فالطريق ما زال طويلا وعسيرا . والمتربصون لم يلقوا السلاح بعد . ومن الغفلة المطبقة ان يعتقد المرء رجوعهم الى الجادة ما دام هناك من يؤمن لهم أسباب التحرك والاستمرار . ونخلص الى القول بان الفتيا فى هذا القرن بقيت محصورة فى نطاق محدود بفعل محاربة الاجنبي كما سبقت الإشارة اليه ، والامل كبير ان يفك حصارها وتتظافر جهود المصلحين الى نفذ الفبار عن مصادر هذا التراث الضخم من كتب الفقه والنوازل وانقادها من الضياع وذلك بالبحث والتهديب والدرس والتمحيص واستخلاص الاصلح ليكون مادة غنية للتشريع الاسلامي فى قسم المعاملات .

اما فى قسم العبادات فان ذهاب العلم بها وقلة الاعتناء بتعليمها قد احدث آثارا بالغة فى طبيعة الفتوى ، وهكذا يكون جهل المفتي سببا فى احداث البلبلة وادخال الشكوك فى عقائد العوام ، فبعض الناس يفتون فى العقائد والعبادات ويعتمدون على كتب المذاهب الاخرى .

ومن شروط المفتي ان يكون عارفا بفروع مذهبه وذا ملكة فى فهم النصوص والاطلاع على اقوال العلماء ولا يسوغ له ان يفتي للعامة بنصوص مذاهب أخرى وان كان هو مقلدا لها ، قال سحنون : أجهل الناس من حفظ بابا من العلم فأراد ان يدخل الناس كلهم فيه وخلاف العلماء رحمة وقال عياض : لا ينبغى للأمر بالمعروف والنهي عن المنكر ان يحمل الناس على اجتهاده او مذهبه وانما يغير منه ما أجمع على احداثه وانكاره . وقد

ذكر خاتمة حفاظ المفرب محمد بن عبد السلام الناصري فى كتاب المزاي  
ان احد العلماء الاحناف زار بلادهم فى سياحته وصلى معهم صلاة العصر  
فى المسجد قال : فلما خرجنا من المسجد كلمته وقلت : ما لك تركت  
سنتك - ويعني بذلك سنة القبض فى الصلاة - فأجابني بأنه صلى مع  
قوم لا تعرف بينهم تلك السنة فلا يسمح لنفسه أن يشهر ما لم يكن معروفا  
عند غيره . وهذا من احتياط العلماء خشية فتنة الناس وفساد عقولهم .  
قال الامام الفزالي : « أكثر الجهالة انما رسمت فى قلوب العوام بتعصب  
جماعة من اهل الحق اظهروا الحق فى معرض التحدي والادلاء ، ونظروا  
الى ضعفاء الخصوم بعين التحقير والازدراء فثارت من بواطنهم دواعي  
المعاندة والمخالفة ورسخت فى قلوبهم الاعتقادات الباطلة وتعذر على  
العلماء المتلطفين محوها مع ظهور فسادها حتى انتهى التعصب بطائفة الى  
ان اعتقدوا ان الحروف التي نطقوا بها فى الحال بعد السكوت عنها طول  
العمر قديمة ، ولولا استيلاء الشيطان بواسطة العناد والتعصب للاهواء  
لما وجد مثل هذا الاعتقاد مستقرا فى قلب مجنون فضلا عن قلب عاقل .

أيها السادة : ان حالة الفتوى مضطربة فى وقتنا كما تلاحظون ،  
وأهل الفتوى - كما هي فى ميزان الشرع - قلة نادرة وذلك من اعلام  
نبوته صلى الله عليه وسلم كما ورد فى الصحيح : « ان الله لا يقبض العلم  
انتزاعا ينتزعه من العباد ولكن يقبض العلم بقبض العلماء حتى اذا ماتوا  
اتخذ الناس رؤساء جهالا فسئلوا فأفتوا بغير علم فضلوا وأضلوا » .  
لكن العلماء غير معدورين ( وفى وقتنا مشاكل متعددة وقضايا متجددة  
تنتظر الحل من علماء المسلمين فمعضلة الربا كتبت فيها أسفار وقيل فيها  
كلام كثير وما تزال معاملات المسلمين بها هي السائرة والسائدة . تليها  
معضلة القمار والعباب الحظ ) .

وقضية اطفال الانابيب الذين يستخرجون كما تستخرج الفراخ  
بواسطة حقن مني المعسكرات فى أرحام النساء ويأتي بعد هذا قضايا إبادة  
الأجهاض والأقفاص الليلية والحمامات المختلطة ولباس المرأة المسلمة  
والذبايح المستوردة من بلاد العلمانيين وبعض الأطعمة المحفوظة  
والأجبان الرومية وبعض الادوية المستحضرة من المواد المحرمة ومنها  
بعض الانواع من معاجين الاسنان التي ثبت من تحليلها انها ممزوجة بشحم  
الخنزير .

وكان اليوم السابع من ابريل الحالي - وهو يوم ذكرى تأسيس منظمة الصحة العالمية - يوما عالميا خصصته دول العالم هذه السنة للحملة على التدخين ، تحت شعار « صحتك او التدخين » وقد قال العلماء في المشرق والمغرب في تحليله وتحريمه كلاما كثيرا . ولكن العلماء في هذا اليوم لم يفصحوا عن موقفهم في هذه القضية التي تشكل خطرا جسيما وعقليا واخلاقيا على الجيل الناشئ كما لم يفصحوا في مثل هذه المشاكل التي تتجدد على المجتمع المغربي المسلم وتجد الفراغ في مقام التشريع الذي يبين موقف الاسلام ، ثم تاخذ طريقها في الانتشار والاستعمال وهكذا أصبحت القضايا التي تهم الاسلام وتؤثر على مجتمعه وهي ممنوعة في نظر الشرع - ينظر اليها على انها من القضايا العادية لا تستحق ان يسأل عنها العلماء ، واذا ما حاولوا القيام بانكارها لا تجد دعوتهم طريقا الى الاستجابة لاسباب متعددة أبرزها تعدد المصالح وغلبة الهوى . ولا يخفى ان سد الذرائع يعتبر احد مقومات مذهب الامام مالك رحمه الله . والسلام .



**الاستاذ رضى الله ابراهيم اللفي**

محرز على الاجازة فى الحقوق ، ومتخصص فى القانون العام  
والفقه الاسلامى .

( المملكة المفريية )



## فتاوى النوازل في القضاء المالكي المغربي

للاستاذ رضا الله ابراهيم الالفى المستشار  
سابقا بالجلس الاعلى للنقض والمستشار  
القانوني حاليا في هيئة المحامين بالرباط

من المعلوم أن الاسلام أقر في بداية امره كثيرا مما كان عليه العرب من حياة اجتماعية ومعاملات وعادات مادامت لا تتنافى مع ما جاء به الاسلام من أركان وقواعد وسنن وأخلاق .. فكان الذين دخلوا في دين الله يتوقفون في بعض الامور ويسارعون الى الرسول الاكرم صلى الله عليه وسلم يسألونه حكم الله فيها ليسيروا على هداه ويتخذوا شريعة الله منها في الحياة .. فكان (ص) يجيبهم في معظم الاحوال بالوحي الحاسم من الله اما اقرارا لما كانوا عليه أو تغييرا له وتجيلا ، مصداقا لقوله تعالى : « وما كان الله ليضل قوما بعد اذ هداهم حتى يبين لهم ما يتقون .. » فكانت الاسئلة تتوالى والآيات تنزل بالجواب الشافى .

- يسألونك ماذا أحل لهم . قل أحل لكم الطيبات .. الآية

- يسألونك عن الشهر الحرام قتال فيه قل قتال فيه كبير .. الآية  
يسألونك عن الخمر والميسر قل فيهما اثم كبير ومنافع للناس ..  
وانهما اكبر من نفعهما

- ويسألونك عن المحيض قل هو اذى .. الآية

وأحيانا تأتي كلمة الاستفتاء اشعارا بأهمية السؤال : وورد ذلك في آيتين

- يستفتونك قل الله يفتيكم في الكلالة .. الآية

- ويستفتونك في النساء قل الله يفتيكم فيهن .. وكان صلى الله عليه وسلم يجيب أصحابه عما لا وحى فيه .. وأحيانا يبين لهم ان الله قد بين لهم أشياء .. وسكت عن أشياء رحمة بهم غير نسيان ..

- سألوه عن ميتة البحر فقال الطهور مأؤه والحل ميتته .

- وسألوه عن مقدار ما يوصون به من أموالهم فقال الثلث والثلث كثير ..

- وسألوه عن التسعير في الاسواق فقال الله هو المسعر ..

- وسألوه عن تابير النخل فقال أنتم أدري بدينياكم الى غير ذلك من أجوبة الرسول وفتاويه التي حاول بعضهم أن يحصيها ويؤلف فيها .

وهكذا كان السؤال والاستفتاء في غاية اليسر أيام رسول الله صلى الله عليه وسلم يوم كان المجتمع الاسلامي محدود الجوانب ، وكانت النزاعات والمشاكل نادرة الوقوع وسريعة الحل بكلمة واحدة من الوحي او من الرسول الاكرم صلوات الله وسلامه عليه « فلا وربك لا يؤمنون حتى يحكموك فيما شجر بينهم ثم لا يجدوا في أنفسهم حرجا مما قضيت ويسلموا تسليما » ولكن لما فتحت الامصار واتسعت رقعة الاسلام وتلاطمت امواج العمران ودخلت امم ذات حضارات في دين الله واستضلت بظله الوارف ولاذت بكنفه الارح وشريعته الفراء .. وتبع ذلك افتراق الصحابة الاجلاء

ورواة الحديث والقراء وهم حملة الشريعة وحفظة الاحاديث .. نتج عن ذلك كله حدوث مشاكل عويصة في البيئات الجديدة ، والمجتمعات المتحضرة فكان على حملة الوحي من قراء ورواة ان يواجهوا ما نجم عن عادات ومعاملات لا عهد لهم بها وان يستنبطوا لها من اصول الشريعة الحلول الملائمة .. جاعلين نصب اعينهم ان لا يخرجوا عن الكتاب والسنة وأن لا يحددوا ولو قيد أنملة عن روح الاسلام ومقاصده السامية .. الا ان اختلاف المصالح المرحية واختلاف البلدان الشرقية والغربية أدى الى اختلاف في الاحكام والفتاوى .. تبعا لا اختلاف البيئات والعادات والتقاليد .. فظهرت اجتهادات وانتشرت آراء ، تتقارب أحيانا وتتباعد أخرى . مما أدى الى ظهور مجتهدين كثيرين يفتى كل واحد منهج في بلده بخلاف ما أفتى به زميله في بلد آخر .. بل أن الاختلاف يقع في بعض الأحيان في البلد الواحد وفي المسألة الواحدة وذلك اما لاختلاف الانظار أو لكون أحدهم يروي من الاحاديث والآثار ما لا يرويها الآخر .. وهذا في حد ذاته ليس عيبا في استخراج الاحكام ما دام له وجه أو سند شرعى ..



فلقد كان عمر يقضى في نازلة بحكم ثم يقضى في نازلة مما ثلة بحكم مغاير ويقول : ذلك على ما قضينا وهذا على ما نقضى .. ويقول في رسالته المشهورة لا يمنحك قضاء قضيتك اليوم ان ترجع فيه لرشدك ولكن العيب أن يكون في الامر فوضى وتعم البلوى بتضارب الاحكام ويتبع الهوى ويسود الفساد .. ولعل هذا هو ما خشيه اهل الغيرة والدين يوم ان راوا الامصار ومراكز السلطة والخلافة تعج بالمفتين وتكتظ بزوي النحل واصحاب الاراء الشاذة ويشيعون في الناس اسباب الفتنة والتفرقة ويبتون افكارا وتاويلات بعيدة كل البعد عن منهج السنة وجادة الصواب .. ويمكن هذا هو ما حمل ابن المقفع الى كتابه رسالته المشهورة الى المنصور العباسي يطلب منه أن يضع نظاما للقضاء والفتوى ليرفع كثرة الخلاف وتضارب الاراء والاحكام قائلا ان ما يحرم بالكوفة يكون جائزا بالحيرة وان الاحكام والفتاوى تتضارب في سائر الامصار وربما كان هذا هو ما جعل المنصور يهتم ان يجمع الناس على كتاب الموطن للامام مالك ليستمدوا منه الفتاوى والاحكام .. لولا ان مالكا عارضه في ذلك وابى أن يفرض كتابه على جميع الناس .. قائلا للخليفة ان الصحابة ومن جاء بعدهم من التابعين تفرقوا في البلاد ولكل اتباع .. ولكل روايات واحاديث .. وكان عمر بن عبد العزيز قبل ذلك حاول أن يجمع الناس على ما أمر بتدوينه من احاديث .. ولم ينجح هو أيضا ..

فاتضح ان رلى مالك هو الصواب على ما فيه من بقاء باب الخلاف مفتوحا .. ولكن يظهر أن سمة الخلاف اخذت تضيق وتتقارب اطرافها بظهور طبقات المجتهدين الكبار .. وخاصة ابا حنيفة واصحابه ومالكا واصحابه .. وبقية رؤساء المذاهب الاخرى ..

وذلك ان ابا حنيفة استطاع في ناحيته - ناحية الكوفة وبغداد وما اليهما من اقاليم .. أن يجمع الناس أو أكثرهم على مذهبه المبنى على اتساع في الراى بعد كتاب الله وماصح عنده من سنة رسول الله .. كما استطاع مالك في ناحيته - ناحية المدينة المنورة ومكة المكرمة وما اليها من اقطار ان يجمع الناس على اصول مذهبه المبنى على اتساع الاحاديث والسنن بعد كتاب الله وما تواتر عليه أهل المدينة من اعمال كانوا منذ عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم وكذلك ما وجد عليه مشايخ التابعين الاخذين عن الصحابة الكرام معتمدا في نفس الوقت على ما رآه مستحسنا من أمور الناس وما تركه الشارع من مصالح مرسلا ولم يقيده بنص صريح .. والحق ان هذين المذهبين المتقاربين في اصولهما وقواعدهما والمتباعدين شيئا ما في بيئاتهما واسباب قيامهما بيئة العراق المفتحة وبيئة الحجاز المتحفظة .. هما اللذان وضعا اللبنة الاولى والثانية في صرح البناء الشامخ الذي قامت عليه سائر المذاهب الاخرى وما تفرعت عنه بقية الاجتهادات وخير دليل على ذلك هو ما نعرفه جميعا من ان محمد بن حسين الشيباني تلميذ ابي حنيفة لم تكتمل له أسباب الافتاء

الرحيل الى المدينة وتلمذ لمالك واخذ عنه كتاب الموطأ .. وكذلك محمد بن ادريس الشافعي فانه تلمذ للامام مالك اولا ثم لاصحاب ابي حنيفة فكان مذهب الجدي خلاصة المذهبين مع اضافات .. وفي ظني أن من نتائج تجحر الشافعي في المذهبين المالكي والحنفي أن تفتق ذهنه عن رسالته العجيبة المعدودة كاعظم ابتكار من ابتكاراته الكثيرة حيث اسس بها من غير مثال سابق علم أصول الفقه الاسلامي كاملا مستوفى ومرضى من جميع المذاهب.

وفي مجال الفتوى نرى المالكية والحنفية يتسابقان ويكمل بعضهما بعضا أو أن أحدهما يسير على خطأ الآخر إذ أن الحنيفة بحكم تقدم زمائهم التاريخي ولكون أوائلهم احتلوا مناصب رفيعة كانوا أول من وضع قواعد الفتيا وانتهج طريقة وضع الاسئلة المستمدة من الوقائع والاحداث القائمة بالفعل أو التي ينتظر وقوعها ويفترض حدوثها نظريا .. إذ كانت بيئتهم العمرانية تمدهم بسبيل من مسائل واقعية أو مفترضة .. تتطلب البيت السريع والجواب الحاسم ولا سيما أن معظمهم كانوا في مراكز السلطة والادارة وفي ايديهم مناصب القضاء ودار الشرطة وتحصيل الاموال وجباية الخراج والاعشار .. فكانت مؤلفاتهم في معظمها تعالج هذه القضايا في صورة اسئلة مطروحة يقرونها بأجوبة فقهية محررة بنصوصها وتخرجاتها مستندين فيها الى اصول المذهب المقررة من كتاب وسنة وإجماع وقياس والى الاقوال المروية عن ابي حنيفة وعن اصحابه ..

لذلك كان فقه الاحناف الاوائل مبنيا على ما سموه مسائل الاصول ومسائل النوادر ومسائل الوقائع فالاولى مروية عن الامام حنيفة واصحابه ابي يوسف ومحمد بن الحسن والحقوا بهم زفر والحسن بن زياد وغيرهم .. وهذه المسائل الاولى تضمنتها كتب محمد بن الحسن الستة وهي :

المبسوط والزيادات والجامع الصغير والجامع الكبير والسير الكبير والسير الصغير .. وسميت هذه بظاهر الرواية لثبوتها بروايات ثابتة ظاهرة .. والحقوا بها كتاب الكافي للحاكم الشهيد المشروح بكتاب المبسوط للسرخسي .. وأما مسائل النوادر فهي كذلك مروية عن أهل الطبقة الاولى الا أنها في غير الكتب الستة الآتفة كالكتب المعروفة بالكيسانيات والهارونيات والجرجانيات المسماة بغير ظاهر الرواية لأنها لم ترو بروايات ثابتة .. وتليها مسائل الوقائع وهي مسائل استنبطها مجتهدو الاحناف المتأخرون لما سئلوا عنها ولم يجدوا لها رواية عن الاولين .. وبجانب ذلك كانت هناك مجاميع تتضمن فتاوى الاحناف ونوازلهم منها نوازل ابي الليث السمرفندي ومجاميع أخرى جمعها السرخسي في كتاب المحيط الذي جمع فيه مسائل الاصول والنوادر وسائر الفتاوى ومع ذلك قال العلماء أن مذهب الاحناف لم ينقح وان مسائله عسيرة المنال :

ذكرنا عمل الاحناف في مقام الفتوى والنوازل لفرتب عليه عمل المالكية  
الدين قلنا انهم حددوا الاحناف في بناء فقههم على طرح الواقعية او المتوقعة.

ذلك ان تلامذة مالك رضى الله عنه من كانوا يحملون اليه مسائل على النمط  
المذكور ويطرحونها في مجلسه فكان يجيب عنها بما ثبت عنده وصح من  
الروايات واذا لم يحضره شيء تخاشى ان يجيب واكتفى بقوله « لا أدري »  
حسب ما افاده غير واحد من تلامذته ، اذ كان رضى الله عنه يكره لاصحابه  
ان يسعوا انفسهم بالمسائل النظرية او التي يتوقف الجواب عنها على الامعان  
في اعمال النظر واللجوء الى الراي المجرد عن الروايات الصحيحة ..

الا ان اسد بن الفرات من اصحاب مالك استطاع ان يضع كتابه المعروف  
،،بالاسدية،، ويضمنه اسئلة واجوبة استخلصها من اقوال مالك واقوال بعض  
اصحابه، فكان تلامذة مالك يتداولون كتاب الاسدية بالبحث والتمحيص وكان  
سحنون من الذين نقدوه وراموا النيل منه اذ كان يحمله الى ابي القاسم تلميذ  
مالك البارز وادري الناس بمذهبه فكان يراجعه معه مسألة مسألة يقرأ منها ابو  
القاسم البعض ويمحو البعض ويدون هو وسحنون ما وافق المذهب في كتاب المدونة  
ويعملان عما سواه .. فحلت المدونة محل الاسدية عند الشيوخ المالكية رغم  
عدم اذعان ابن الفرات لهذا التعديل .. ومنذ ذلك الحين صارت المدونة مرجع  
المالكية في مسائل المذهب وفي الفتاوى وفقه النوازل .. وبجانبها ظهرت كتب  
أخرى على منوالها كالواضحة لعبد المالك بن حبيب والعتبية وسواهما .. الا  
ان مسائل سحنون حازت قضب السبق ونالت رضا معظم الفقهاء .. وكان ابن  
ابى زيد القيرواني من جملة الذين خدموها واختصروها في كتابه المسمى  
بالمختصر وكذلك البرادعي في كتابه ،،التهذيب،، وكذلك فعل ابن يونس واللخمي  
وغيرهم .. ثم جمع ابن ابي زيد كل ذلك في كتابه ،، النوازل،، .. كما ان  
الاتدلسيين هجروا الواضحة الاتفة الذكر واقبلوا على العتبية التسي كان  
ابن رشد من جملة شراحها ..

ونشير بهذا الصدد الى ان للمالكية ترتيبا واصطلاحا في العمل بالاقوال  
المأثورة عن ائمة المذهب فقالوا : يفتى بقول مالك في الموطأ فان لم يوجد فيقوله  
في المدونة فان لم يوجد فيقول ابن القاسم فيها والا فيقوله في غيرها والا فيقول  
غيره في المدونة ثم بالاقوال لاصحاب المذهب على ما بينهم من تفاوت في الرواية  
والترتيب .. وعللوا ذلك بان مالكا هو امام المذهب وان ابن القاسم اعلم  
وان ما في المدونة يقدم على ما في غيرها لما هي عليه من الصحة والاعتماد ..  
وعن بعض الشيوخ ان الناس اذا اختلفوا عن مالك فالقول ما قاله ابن القاسم  
.. وقال الباجي : لا يخرج عن قول ابن القاسم مهما وجد ..

كما نصوا على الكتب التي يجب أن يعتمد عليها المفتي في فتواه وهي الموطأ والمختار والمأونة وابن يونس والمقدمات والبيان والخواطر ..

ونصوا على الشروط التي يجب أن تتوفر في المفتي والحاكم وهي أن يكون مجتهدا في أصول الشريعة عارفا بما أخذ الأحكام وهو المجتهد المطلق فان عجز عن ذلك فليكن مجتهدا في مذهبه وهو مجتهد المذهب وان عجز فله أن يفتي بما تحقق عنده من أقوال أصحاب المذهب .. - وهو المقلد -

والفرق بين المفتي المجتهد والمقلد هو أن الأول - كما عند الشاطبي - يستنبط الأحكام من أصولها نيابة عن الرسول صلى الله عليه وسلم وأن المقلد ناقل فروع الشريعة ويبلغها نيابة عن امامه ويضعها في موضع التطبيق . كما عرفوا المفتي بأنه المخبر عن حكم الشرع في المسألة المعروضة عليه لا على وجه الإلزام وأن القاضي مخبر عن نفس الحكم لكن على وجه الإلزام بقوة السلطان .

وبينوا أن اللجوء الى الاستفتاء واجب على من يجهل حكم الله في النازلة أو من لا يهتدي اليه لقوله تعالى : فاسألوا أهل الذكر ان كنتم لا تعلمون وأن المفتي يجب عليه ان لا يكتف ما عنده من علم والا كان تحت وطأة وعيد الله في الآية : « ان الذين يكتبون ما أنزلنا .. الى قوله : أولئك يلعنهم الله ويلعنهم اللاعنون »

والشورى في الأحكام واجبة على من يخشى الوقوع في الخطأ والزلل لقوله تعالى « وشاورهم في الأمر » « وأمرهم شورى بينهم .. » وقد كان ذلك سنة متبعة عند السلف منذ عهد الخلفاء الراشدين اذ كان عمر وغيره يستشيرون قبل ان يحكموا ويأمرهم الولاة والقضاة بها في سائر الاقطار . وكانت لهم طرائق شتى في هذه الاستشارات القضائية .. منهم من يطلب الشورى وهو في مجلسه ومنهم من يلتبسها خارج منزله .. وثبت ان الامويين في الاندلس كانوا قد اتخذوا ادارا للشورى بقرطبة خلال القرن الثالث الهجري وكان أعضاؤها يعينون من جلة العلماء ويحمل كل واحد منهم لقب المشاور ومهمتهم على ما يظهر النظر في الأحكام المستترابة وتقديم المشورة اللازمة في القضايا الكبرى التي ترفع اليهم من قبل الولاة والقضاة فينظرون فيها بمقتضى قواعد المذهب المالكي وقد يخالفون مالكا ويأخذون بقول ابن القاسم .. وقال الباحثون ان أعمال هذه الدار لم تتضح الى الان على وجه الحق اذ كانت فريدة في بابها .. وبقي لقب المشاور مستعملا في الاندلس الى أواخر عهدها .. وقال علماء الاحناف لابس ان يجلس أهل الفقه مع القاضي في مجلسه اذا كان غير بصير بطرق القضاء ( لان الحنفية يجيزون عند الضرورة قضاء غير العالم ) غير أنه لا يستشيرون علانية في مجلسه بل يخلو بهم .. وقال فقهاؤنا : اذا لم

يجد القاضي من يستفتي في بلده بعث الى فقهاء آخرين ويؤخر الحكم الى ان يقف على فتواهم وهذه احلى الحالات التي يجوز فيها تأخير صدور الحكم ..

ومن ذلك ما روى عن الامير علي بن يوسف ابن تاشفين من انه عهد الى قضاته ان لا يبتوا في حكومة كبيرها وصغيرها الا بمحضر اربعة فقهاء واذا اراد مشورتهم خلا بهم في غرفة المشورة ولا يشركهم في الحكم .. وكان على ابن يوسف نفسه لا يقضي امرا الا بمحضر عدد معين من الفقهاء .. لذلك سميت بولة المرابطين بدولة الفقهاء ..

وبالجملة فان الاستشارات القضائية لم تنقطع في الاسلام وانما كانت تاخذ صوراً متعددة .. اعلاها ان يحضر ذوو العلم مجلس القاضي ويقدموا له المشورة اللازمة في جلسة خاصة .. وانماها مذكرات الافتاء التي يقدمها الخصوم او وكلاؤهم ..

وكان المفتون يراعون في فتاويهم ان لا يحددوا عن السفن المرسوم للقضاة وان لا يخرجوا عما به الفتوى وبه القضاء من القول الراجح في المذهب او المشهور او المعمول به قضاء .. لذلك كان الفقهاء يضعون علامة للمفتي وللقاضي عند كل قول مسطور في الكتب المعتمدة في المذهب كان يقول : وبه الفتوى ، و عليه العمل - او المشهور او الراجح او الاصح والا ظهر .. والمختار ..

وبعد فان الفقه الاسلامي المدون في الامهات يحتاج عند تطبيقه على الوقائع والاحداث الى اناس مهرة ذوي درجة كافية ومعرفة تامة يقدرون معها على استخراج النصوص من مظانها والاهتداء الى الاقوال الراجعة المتعين الاخذ بها وتطبيقها على النازلة المروضة .. فاذا كان القاضي هو الباني للمؤسس للاحكام فان المفتي هو الذي يهده بمواد البناء .. وهما معا محدودان عند الطماء من جملة القائمين بمهام الخطط الشرعية التي لابد منها للمجتمع في النظام الاسلامي .. وهي خطط معقدة ثقل وتكثر وتزداد وتنقص بحسب ما يقتضيه العمران واحوال المجتمع .. وهي احيانا ست خطط وحيانا اقل .. وقد عد اكثر المهتمين بالامر خطة الفتيا من جملتها بجانب خطة القضاء والشرطة والحسبة وغيرها .. من خطط السلطة القائمة في البلد .

فاذا كانت الفتوى بهذا الاعتبار فانها تحتاج الى اطار خاص من ذوي الكفاءة والاختصاص والى من يقوم عليها ويحوطها بسياج يقيها من المتطفلين والمستغلين ..

والاصل في الفتوى عند المحققين ان تكون مرسلة بمعنى ان لا تقيد بقيود تنظيمية تمنع من به اهلية من ولوج رحابها الا برخصة او بتعيين من السلطة

القائمة .. كما هو الشأن في معظم بلاد الشرق الاسلامي حيث يعتبر منصب الافتاء وظيفية اميرية لها قوانينها وضوابطها .. وأما في مغربنا هذا فانها بقيت مرسله منذ كانت يرعاها الولاة ويحوطها الامام بالاشراف عليها من بعيد دون تقييد ولا تحجير .. وكلنا نعرف ماذا كان يعني لقب مفتي فاس لو مفتي مراكش اذا أطلق سابقا عندها على عالم من العلماء الكبار فهو تشريف أكثر مما هو تكليف ..

لذلك ازدهرت الفتيا في المغرب وأقبل عليها كل من أنس من نفسه مقبرة أو رآه الناس أهلا لها ويقال أنها كانت مزدهرة في بلاد الشمال الافريقي من أقدم العصور يوم كان الرومان يقولون عن هذه البلاد أنها مزرعة الحمايين لكثرة من نبغ فيها منهم .. وهذا صحيح يشهد له ما كانت عليه القيروان وفاس وقرطبة ومراكش من كثرة الفقهاء المنكبين على أصول التشريع وفروع المذهب حيث أشبعوها درسا وبحثا وتعليقا وأغناها تاليفا وتدوينا .. وكان لهم شأن لا يدرك في مضمار الفتوى .. لقد أكثروا فيه من التأليف والمجاميع .. وتفننوا وتنوعوا .. واسهبوا وأطنبوا وأكثروا واسرفوا .. حتى ان الباحث يحار ويقف مشدوها أمام هذا التراث الضخم الذي خلفه الاسلاف وسجلوه ودونوه في مئات الاسفار والمجلدات طيلة قرون وقرون .. فكان مما يثير الإعجاب والاكبار أنهم خصوا شؤون الفتوى والنوازل بعناية واهتمام تفوق كل وصف وتجاوز كل تقدير .. حتى أن الفقه المالكي التطبيقي العملي تجده كله ما زال حيا يرزق بين طيات كتب النوازل .. وعلى السنة وأقلام المفتين البارزين مما جاز معه القول بأن الفقه المالكي لم يميت ولم يقبر كما يتوهم البعض بل انه ما زال قلبه ينبض بالحياة ويفور قوة ونشاطا تجده في الوقائع والنوازل أكثر مما تجده في الامهات الاخرى .. ان كلمة « سنل .. غاجاب .. » التي تأتي في صدر الفتاوى لاتعني واقعة بعينها بل تعني أن فقه المسألة هو الواقع بعينه والحارس اليقظ الامين وأنه شرع الله الحي السرمدي الذي لا ياتيئه الباطل من بين يديه ولا من خلفه .. وأن عبارة « وبه العمل » التي تقترن بأقوال فقهاء المذهب لا تعني فقط العمل الوقتي والظرف بذلك القول الفقهي المحكى فانها تعني أيضا وجوب العمل به دواما واستمرارا أبد الدهر ..

ان فقهاء الاكرمين - القضاة منهم والمفتين - عرفوا الداء وعرفوا الدواء ووضعوا العهن في موضع النقب - على حد التعبير الادبي .. فانهم نقلوا نصوص الفقه النظرية الى مواقع العمل بها .. تطبيقا وتنفيذا .. في الحاكم وفي الاسواق وفي البيوت وفي الطرقات وبيوت المال والتجارة والصناعة والزراعة والملاحة وميادين القتال والجهاد .. الى غير ذلك من مواقع الحياة ومترك البشر .. فهناك ترى الفقهاء يصولون ويجولون .. وأصحاب النوازل

يعالجون المشاكل ويقدمون لها الحلول هكذا تشعر وأنت تتصفح كتب النوازل  
أنك ترى الفقيه المفتي يستعرض الأقوال ويحاول أن يستخرج منها عناصر  
التركيبية التي يقدمها بنفسه للسائل أو يقدمها للقاضي علاجاً ناجماً للمشاكل  
وقطعا لدابر الشكرى والفن وحسما لداء النزاع .

إنني تتبعت شخصيا وباستقراء هذه الجاميع الكبرى والصغرى التي  
تضمنت فتاوي الاقدمين والمتأخرين ورمت عدما واحصاءها واعطاء فكرة  
عامة ومجملتها عن محتوياتها فوجدتني أمام بحر متلاطم .. عميق الغور  
لا يصل البصر الى مدا .. فارتد بصري حاسرا .. ووقف فكري حائرا ..  
ماذا أقدم وماذا أؤخر ..

فالذي يمكن قوله في هذه العجالة وفي هذه الفرصة الثمينة هو أن عندنا  
في المغرب والحمد لله - ثروة هائلة من كنوز الفقه المالكي لا يجهل أحد  
من الباحثين قيمتها وأهميتها الكبرى .. وإن معظمها ما زال مركوما في  
الخزائن العامة والخاصة يرقد في الصناديق وينام على الرفوف .. ينتظر همما  
عالية وجنودا متطوعين يقتحمون تلك الخزائن ويستخرجون من سرايبيها  
تلك المدخرات وينفضون عنها غبار الإهمال والنسيان وينقذونها من آفات  
التلاشي والضياع .. ويعملون على إبرازها ونشرها في حلة تليق بها حتى  
تكون في متناول الجميع وتحت أنظار الباحثين المهتمين ..

ولقد ساقفتني الاقدار يوما على وجه الصدفة الى النزول في أحد السراييب  
واحتفظ الآن بتعيين موقعه - فرأيت به من جملة ما رأيت مجلدات ضخمة  
مصفوفة على رفوف هناك فحرزت عددا بما يفوق الخمسين مجلدا ..  
وعلمت ممن كان هناك أنها تحتوي على نوازل وقضايا .. وأن الاحداث قد  
تجاوزتها وأن أصحابها القائمين عليها قد انصرفوا عنها الى مهام أخرى  
جديدة فركموها هناك على أنها من مخلفات الماضي .. ولم أملك أمام ما  
رأيت الا أن غصصت بريقي وطويت كشحي ومضيت لطياتي كما مضى  
لآخرون ..

كما أن الاقدار ساقفتني الى خزانة عامة وزرت قسم المخطوطات فيها  
وطلبت من القيم عليها أن يمدني بجزازات القسم الفقهي وبالاخص كتب النوازل  
.. وكنت أنوي أن أقف على ما أريد في ذلك الصباح أو مع مسائه ان اقتضى  
الحال .. ولكنني قضيت هناك خمسة أيام كاملة من صباحها الى مساءها  
وأنا أتصفح فقط كتب النوازل الموجودة على الرفوف أو المسطورة ضمن فهارس  
الخزائن الأخرى ..

وأجدي هنا في غنى عن تقديم كشف شامل لما تحتويه الخزائن المغربية  
وغيرها من كتب الفتاوي والنوازل المتعلقة بالمذهب المالكي .. إذ أن معظم

علمائنا وأساتذتنا المهتمين بتراثنا العلمي عموما والفتحي خصوصا لا -  
يحتاجون الى من يقدم لهم احصاء يكتب النوازل التي خلفها الاسلاف ولا  
أنهم يتوقعون على من يدلهم عليها ولا على محتوياتها فكلهم تبارك الله  
على علم تام بالموضوع .

وانما اشير في الاخير الى المجهود العظيم الذي كان قد بذل في فترة  
معينة منذ أواخر القرن الماضي وفتاحة هذا القرن .. ذلك المجهود العلمي  
المشكور الذي تمثل في أحداث أول مطبعة حجرية بفاس العامة - تلك  
المطبعة المتواضعة والعظيمة في آن واحد التي أخرجت للناس جملة هامه  
من الكتب القيمة .. وفي مقدمتها طائفة من كتب النوازل .. ولعل أعظمها  
وأهمها كتاب المعيار المشهور والمعروف باسم « المعيار المغرب والجامع  
المغرب عن فتاوي اهل افريقيا والاندلس والمغرب » لصاحبه الشيخ الامام  
أحمد بن يحيى التلمساني الفاسي قرارا المتوفى عام 914 هـ - 1508 م  
المطبوع على الحجر بفاس في اثني عشر مجلدا ونوازل سيدي المهدي الوزاني  
الكبرى المعروفة بالمعيار الجديد - والصغرى المطبوعة في اربعة أجزاء على  
الحجر بفاس في حياته اذ لم يتوفى الا في 1342 هـ 1923 م

- وكذلك كتاب الدر النير على أجوبة أبي الحسن الصغير التي جمعها  
تلميذه أبو القاسم ابراهيم بن عبد الرحمن التسولي التازي وذيل عليها أبو  
سالم ابراهيم بن هلال بن علي الصنهاجي السجلماسي .. المطبوع أيضا  
على الحجر بفاس .

- والاجوبة الكبرى والصغرى لسيدي عبد القادر بن علي الفاسي المطبوعة  
على الحجر بفاس .

- وأجوبة سيدي محمد بن ناصر الدرعي المعروفة بالاجوبة الناصرية  
التي جمعها محمد بن أبي القاسم الصنهاجي وطبعت على الحجر بفاس .

- وأجوبة الشيخ سيدي محمد بن المهدي جنون المستاري الفاسي  
المطبوعة على الحجر كذلك .

- والاشارات الحسان المرفوعة الى حبر فاس وتلمسان ( الونشريسي )  
لمحمد بن احمد ابن غازي المكناسي المطبوعة ضمن ازهار الرياض للمقري .

- ونوازل العلمي وهو أبو الحسن علي بن عيسى بن علي الحسني  
العلمي الشفشاوني المتوفى عام 1126 هـ - 1714 م المطبوعة مرارا على الحجر  
بفاس .



والاحكام في تمييز الفتاوي من الاحكام وتصرف القاضي والامام لابي  
العباس احمد بن ادريس بن عبد الرحمن القرافي المصري المالكي المطبوعة  
بمصر والتي تعد مرجعا هاما لدى المغاربة .

– المنهج المنتخب الى اصول المذهب لعلي بن قاسم بن محمد الرقاق  
الفاسي المتوفى عام 912 هـ – 1506 م وهو أرجوزة في 437 بيتا طبعت على  
الحجر بفاس .

– جواب على سؤال الامير عبد القادر الجزائري يتعلق بجهاد الفرنسيين  
المحتلين للجزائر . . لابي الحسن علي بن عبد السلام التسولي وكتبه بأمر من  
السلطان المولى عبد الرحمن بن هشام . . وطبع ضمن أجوبة التسولي على  
الحجر بفاس كما طبع بوجوده ضمن مختصر لكتاب تحفة الزائر . .

– النوازل الهلالية لابي اسحاق ابراهيم بن هلال الصنهاجي السجلماسي  
المتوفى عام 903 هـ – 1497 م طبعت على الحجر بفاس ورتبها سيدي فلي  
ابن أحمد الجزولي الجليلي .

– نوازل المسناوي وهو محمد بن المهدي المسناوي البكري المتوفى عام  
1136 هـ – 1724 م مطبوعة على الحجر بفاس في سفر متوسط .

– نوازل بردلة وهو قاضي الجماعة بفاس أبو عبد الله بن عبد العزيز  
ابن أحمد بردلة الاندلسي ثم الفاسي المتوفى عام 1133 هـ جمعها في حياته أحمد  
الخياطي الدكالي وطبعت على الحجر بفاس في سفر متوسط .

نوازل العباسي وهو أبو العباس أحمد بن محمد بن محمد بن سعيد  
العباسي السملالي السوسي المتوفى عام 1152 هـ جمعها تلميذه أحمد بن  
ابراهيم بن يعقوب السملالي وطبعت على الحجر بفاس في جزئين .

– نوازل الشيخ التاودي ابن سودة طبعت على الحجر بفاس .

– نوازل محمد بن الحسن المجاسي قاضي فاس المتوفى عام 1103 هـ –  
1691 م طبعت على الحجر بفاس .

– أرجوزة فيما تجب به الفتوى وما يعتمد من الكتب لمحمد النابغة  
الشنجيطي المتوفى عام 1282 هـ – 1865 م طبعت بالمطبعة الملكية بفاس

– فتاوي الفقيه أحمد الرهوني التطواني المطبوع بعضها أخيرا بتطوان

– معيار التحقيق في معنى الفتوى والتوثيق للمفتي حمادي جبرو أبو  
الفضل المطبوع بالدار البيضاء .

- ذكرت هذه القائمة بكتب النوازل والفتاوي التي قامت المطبعة الحجرية بفاس وبعض المطابع الاخرى باخراجها ونشرها في نطاق ضيق وبوسائل جد محدودة .. مما جعل تلك الطبعات الان في حكم المخطوطات والنوازل التي يعز وجودها ويتعذر الاستفادة منها .. فكانت بذلك مازالت تحتاج الى من يطبعها وينشرها من جديد .

وتحت يدي قائمة أخرى تتضمن سائر كتب النوازل التي وقفت عليها وفيها ما يربو على خمسين مؤلفا انتقيتها من نحو مائة مخطوطة باسمائها وامكنة وجودها احتفظ بها الان واقدمها في فرصة أخرى عند الحاجة ..

واذا جاز ان اضيف شيئا فهو ان كتب النوازل ليست ذخيرة فقهية فحسب فهي سجل شامل لسائر مناحي الحياة الاجتماعية والاقتصادية والتاريخية والعمرانية وحتى العسكرية والسياسية بحيث يجد كل باحث مبتغاه فيها وتمده بمعلومات قلما يجدها في غيرها وحتى الغرائب فانه يجدها بين طياتها ..

وعلى المثال والتنظير .. نجد صاحب المعيار أتى بفتوى حول حكم ذبائح اهل الكتاب .. وأخرى عن حكم الايمان باللغات الاعجمية وان الاعتبار بالمعاني لا بالا لفاظ .. وعن حكم الذميين اذا حاربوا .. وعن حكم من غلب النصراني على بلده ولم يهاجر ، وعن وقية والد .. الحافظ التادلي مع الشيخ أبي يعزى ، وعن قصة يهود ثلوات من قصور صحراء المغرب في شأن أحداثهم بيعة هناك وقد تداول فيها علماء الوقت بما يفيد منعهم لعدم شرط يسمح لهم بذلك وعن قضايا الصرف وتبادل العملات وسك النقود .. واورد سؤال أبي الحسن المريني علماء وقته عن حكم اتخاذ ركاب الخيل من خالص الذهب ، والفضة ، وابحاثا في الحوالة والاحالة والمریان ومسائل في المياه والمرافق وفيما يسمى الان بالتلوث وحماية الطبيعة ، وتحقيقا في ما يروى من ان الله يبعث كل مائة سنة لهذه الامة من يجدد لها أمر دينها ، وجوابا عن يحتال في تضبيع المغارم المخزنية ويتملص من اداء واجبات الدولة .. وابحاثا في التعرض للناس في الطرقات بالشعوذة وضروب السحرا والتداوي وضرب الفال والنظر في الكف .. وكذلك ما أحدثه البعض من الاحتفال بليلة الميلاد وما يفعلونه في ليلة الحاكوزة .. الى غير ذلك من الوقائع التي مازالت تشغل بال الناس .

ونجد سيدي المهدي الوزاني يتعرض هو الآخر لكثير من قضايا وقته وهو من المتأخرين أو المعاصرين ومنها حكم شرب القهوة والشاي والتبغ وطابة - وله تاليف في ذلك .. ذكر أن الهلال يثبت بالبارود وبالنار وبالتليغراف مثلما يثبت بالبينة الشرعية لأن ما يصل للحلق والمعدة من غير

طريق الفم غند الصيام انما فيه القضاء ولو عمدا ، وانه لا شيء على من تبخر بالعود أو غيره أو شَم رائحة في رمضان ، وإن طعام أهل الكتاب وذبائحهم حلال طيب ، وإن الطلاق باليمين الحرام تلزم منه طلاق واحدة ، وإن الطلاق بلفظ الثلاث طلاق واحدة .. وأرود سؤالاً وجه الى علماء فاس من الحضرة العالية حول جلب طابة لما أراد السلطان تسريع جلبها ، وسؤالاً آخر منه حول وسق الماشية والحبوب الى بلاد النصارى .. وأورد رسالة ابي علي اليوسي الشهيرة الى المولى اسماعيل ، وكذلك سؤال الامير علماء فاس عن حكم صلح تطوان ودفع 20 مليون ريال عن افتدائها وجواب امام الضريح الادريسي مولاي احمد العراقي بعدم الجواز لما فيه من توهين المسلمين ، ولورد مسائل من السلطان سيدي محمد بن عبد الله الى العلماء حول املاك مخزنية واخرى حبسية هل يرد بيعها وهل تعوض بقيمتها .. ومسألة من المولى سليمان في شأن مرايطي الوقت يستودعهم العمال الظلمة الاموال المفصوبة .. وفيه ان تبرعات الناس لمن تولى عليهم يجب ردها .. الى آخره ..

وهناك اجوبة في مواضيع معينة كاجوبة الونشريسي واجوبة ابي السعود الفاسي واجوبة الهوزاي واجوبة الرهوني السكتاني واجوبة الزيياتي .. وكذلك اجوبة في مسائل خاصة كجواب ابي حفص الفاسي في حكم استعانة السلطان بالكفار في امور الجهاد وكرسالة صرف الهمة الى تحقيق معنى الذمة للمسناوي ورسالة في الحسبة لابن سعيد المزكلي ورسالة في الامامة العظمى لابي السعود الفاسي ورسالة القول الكاشف في حكم الاستبانة في الوظائف للمسناوي وتقديد في الموازين والمكوس لابي زيد الفاسي ورسالة تحفة القضاء في بعض مسائل الرعاة لابي العباس اللوي ورسالة رفع الالتباس في شركة الخماس لابن رحال .. وغيرها مما يتناول البحث في مناحي الحياة العامة ..

هذا وانني اذا استرسلت في الموضوع فانني لا اكاد انتهي ..



## الاستاذ منهل الصديق

محرز على الاجازة العالية من جامعة القرويين ، متخصص فى الادب  
العربي .

( الملكة المغربية )

Wash. D. C. 20540

Very truly yours,  
John F. Kennedy

John F. Kennedy

## **القانون المدني الفرنسي مأخوذ من مذهب الامام مالك للاستاذ منهل الصديق العلوي - مكناس**

الحمد لله ، والصلاة والسلام على مولانا رسول الله وآله وصحبه  
وسلم تسليمًا .

أخواني ، أخواني المومنين السلام عليكم ورحمة الله تعالى وبركاته ،  
وبعد ، فبهذه المناسبة الكريمة مناسبة الاشادة بفضل امامنا مالك ،  
امام دار الهجرة ومحبي السنة النبوية في هذا الاسبوع الحافل بالمهرجانات  
العظيمة التي تقيمها وزارة الاوقاف والشؤون الاسلامية بأمر من جلالة  
امير المومنين مولانا الحسن الثاني أيده الله ، يسرني ان اشارك في هذا  
الاسبوع - الحافل بهذه الكلمة المتواضعة التي تتناول جانبًا من جوانب  
عبقريّة الامام وخلود آثاره ومذهبه حتى في غير البلاد الاسلامية ،  
وسيكون عنوان الكلمة هكذا :

### **القانون المدني الفرنسي مأخوذ من مذهب الامام مالك**

فاقول لا شك : ان افضل القوانين ما نزل من رب العالمين على خير  
نبي ارسل للناس اجمعين صلى الله عليه وعلى آله ، وقد ترك لنا علماء  
الاسلام ما يعد فخرا مبدى الدهر من قواعد الحكم وأصول التشريع فاخذه  
عنهم علماء القوانين الوضعية ولا زالوا ينهلون منه كلما تعقدت وتشعبت  
امامهم سبل الحياة ، وقد أخذت الامم المغلوبة على امرها من جملة ما  
أخذت أيام محنتها تشريعا اجنبيا على انه من عمل الاجنبي المستعمر  
ومن بنات أفكاره ، والله يعلم أن ذلك التشريع من قواعد الاسلام ومذاهب

المجتهدين ، ثم اجمع هؤلاء الواضعون اجماعا سكوتيا على عدم ذكر هذا التشريع السماوي شفاء لما فى نفوسهم من حقد دفين غير أن الله تعالى قيض لهذه الامة ولغيرها من الناس عابرة افاذ تزلزلوا فى علم الشريعة الاسلامية ثم درسوا القوانين الوضعية بجامعة اوربا فبينوا للناس ما اخذ التشريع الوضعي من التشريع الاسلامي فى مقارنات لا تقبل الشك فوضعوا - رضي الله عنهم - مؤلفات ترجموا فيها فقه القانون الفرنسي ، والقانون الروماني ، ثم قابلوه بالتخصص الشرعية خصوصا على مذهب الامام مالك بن انس الاصبحي رضي الله عنه فجزاهم الله عن الاسلام والمسلمين خيرا ، وحقيقة فان العلماء مسؤولون امام الله تعالى عن ابداء ما يعلمون دفاعا عن دينهم واظهارا لحقيقة تشريعهم المنزل من عند الله وانهم يخرجون عن عهدة التقصير متى بلغوا ما أمروا بتبليغه وخصوصا وان للمسلمين اعداء يتربصون بهم الدوائر ويتقولون وما أكثر ما يتقولون ، يقولون ان القانون المدني الفرنسي لم يستمد احكامه لا من فقه الامام ابي حنيفة ولا من مذهب الامام مالك ، فالقانون المدني الفرنسي وضع سنة 1805 م للفرنسيين ولاهل اوربا وليس فيه نص واحد مأخوذ من فقه احد الائمة ، وقد رد على هذا القول جماعة من علماء الاسلام لا بمثل واحد بل بتسعة اعشار نصوص القانون الفرنسي المدني ، وقاوا للمتقول : على رسلك فليس الاخذ من مذهب مالك ولد سنة 1805 م بل منذ سنة 200 هـ يوم كان يحكم به فى لوروبا ، وكانت الاندلس منارا للعلم ، وكانت اوربا فى جهالة عمياء يبيعون الاقطاعية بما عليها ومن عليها .

دخل الاسلام اوربا وحكم اهلها واسس فيها قواعده العادلة ، ووفد على الاندلس جميع سكان اوربا يفترقون من النور والعلم واسس الحياة الصحيحة هناك ، كان مذهب الامام مالك ادخله فيها زياد بن عبد الرحمن القرطبي الملقب « بشيطون » ، وهذا فى حكم هشام بن عبد الرحمن سنة 171 هـ فلم تات سنة 200 هـ حتى تقلص ظل مذهب الاوزاعي وساد المذهب المالكي فى الحكم والقضاء ، ولقد كان السلف الصالح من كبار الفقهاء المجتهدين من اليقظة والتبصر بالامور الى الحد الذي جعل الفقه فى ايديهم يتطور حتى يساير الظروف ويجاري تغاير الصور ويتمشى مع الحاجات المتجددة ولهذا اسسوا اجتهادهم على اسس وقواعد ثابتة تصلح لكل زمان للاجتهاد فى استخراج الاحكام المتجددة لكن للأسف شاء الله ان تقف حركة الاجتهاد ووقوف حركة الاجتهاد لا خير فيه .



وبعد ، فان التشريع الاسلامي منهل عذب للقوانين الوضعية ، وهو مأخوذ عن مذهب الامام مالك رضي الله عنه كما سلف ، وسأحاول تفصيل ذلك فيما يأتي :

### اصول التشريع :

( 1 ) التشريع الوضعي : من حق الباحث القانوني ان يعرف مأخذ القانون حتى يتذوق التشريع على اساسه فيتمكن من الرجوع الى اصل ما اشكل عليه من النصوص القانونية فيفهم روح التشريع من اصل مأخذه ، وقد اوجبت جامعات اوروبا درس تاريخ القانون قبل دراسة القانون ، لهذا وجب ان تقدم نبذة من تاريخ القانون المدني الفرنسي لتبين معرفة اصوله ومنه نعرف المقارنة الصحيحة بين التشريعين الوضعي والسماعي.

### القانون المدني الفرنسي : اخذ من عدة اصول تشريعية :

( 1 ) القانون الروماني ، وكان معمولا به في مديريات الجنوب من فرنسا الى سنة 1785 م وقد اثر فعلا في شمال فرنسا .

( 2 ) القانون الجرمني ، وكان معمولا به في شمال فرنسا وتفرع عنه قانون العوائد الذي كان معمولا به ايضا في مديرية الشمال .

( 3 ) القانون الكنائسي ، وهو قانون الكنيسة الكاثوليكية ، وقد كون أول مجموعة تشريعية في الزواج وما ينشأ عنه .

( 4 ) قانون الملكية المطلقة، الذي وجد بأوامر «لويس 14 و 15 و 16»

( 5 ) قانون الثورة التي قررت حقوق الانسان التي هي الحرية ، والاخاء ، والمساواة ، هذه القوانين ساعدت على عمل وحدة قانونية جمعت سنة 1804 م وهو القانون المعروف « بكود » نابليون ، ولما كان مبني القانون الوضعي كما يزعمون هو القانون الروماني وجب ان نتعرض له ولو بايجاز اتماما للفائدة واظهارا للمقارنة .

فالقانون الروماني ، هو مجموع الاسس والقواعد التي كان معمولا بها في الوطن الروماني والمستعمرات منذ تأسيس مدينة روما سنة 753

قبل الميلاد الى سنة 565 بعد الميلاد ، وقد دخل القانون الروماني الى فرنسا حين غزاها الرومان سنة 50 قبل الميلاد الى سقوط المملكة الغريية 476 .

وأما قانون العوائد فقد كان موجودا في جنوب فرنسا ويشمل اسبانيا ، والبرتغال وكان غير مدون ولا مكتوب ولكنه كان معمولا به محترما نافذا ، وبقيت العوائد معمولا بها حتى جمعت في كود نابليون كما سلف ، فيكون القانون الفرنسي المدني ولد ونشأ في أوروبا حتى أثمر وانتشر بها وفرض على غيرها من المستعمرات واستعارته بعد الاستقلال دول أخرى .

## ( 2 ) التشريع الاسلامي :

أصول التشريع الاسلامي وماخذه هي أولا : القرآن الكريم وهو الكتاب الذي أنزل على سيدنا محمد بن عبد الله نبي الله ورسوله فحفظه وأقره للصحابة فحفظوه ودون بين دفتين ويحفظه المسلمون كذلك جيلا بعد جيل وطبقة بعد طبقة الى أن يرث الله الأرض ومن عليها ( انا نحن نزلنا الذكر وانا له لحافظون ) .

وقد بين القرآن الكريم فروض الدين ونواهيه وأمره وزجره ، وأرشد الناس لتنظيم معاشهم ومعادهم فكان تبيانا لكل شيء ، ونزل القرآن بلغة العرب ، فهو قرآن عربي مبين لكل انسان ان يقرأه ويستنبط منه ما يشاء من احكام ، فتطبق على مشاكل العالم ، ويقضي بها في نزاع المتخاصمين ولهذا جاء استنباط الصحابة ثم التابعين ثم الائمة المجتهدين في استخلاص الاحكام الشرعية فيما ليس فيه نص صريح لانه لا اجتهاد مع وجود النص ، غير ان القرآن الكريم لم ينزل على رسول الله دفعة واحدة ، بل نزل منجما ومقسطا حسب الوقائع والمناسبات وحسب ما هو مرتب في علم الله تعالى ، فوجدت فيه احكام تغيرت من اباحة مطلقة الى اباحة بقيد ، الى منع اطلاقا كشراب الخمر مثلا فقد كان مباحا في وقت الصلاة وغير وقت الصلاة ، فقرأ بعض الصحابة في صلاته وهو شارب ( قل يا أيها الكافرون اعبد ما تعبدون ) والصحيح ( قل يا أيها الكافرون لا اعبد ما تعبدون ) .

فحرم الشرب وقت الصلاة ونزل قوله تعالى : ( ولا تقربوا الصلاة وأنتم سكارى حتى تعلموا ما تقولون ) فكانوا يشربونها في غير أوقات

الصلاة فادى ذلك الى خصام بين الشاربين تضاربوا فيه وكاد يقتل بعضهم بعضا ، فقال - سيدنا عمر بن الخطاب رضي الله عنه : ( اللهم بين لنا في الخمر بيانا شافيا ) فنزل قوله تعالى : ( انما الخمر والميسر والانساب والازلام رجس من عمل الشيطان فاجتنبوه لعلكم تفلحون ) . وهكذا فكل تشريع حكيم اصيل باتي تدريجيا فيكون فيه ناسخ ومنسوخ ومطلق ومقيد وعام وخاص ، فلا يمكن لكل شخص ان يستنبط الاحكام الصحيحة من القرآن الكريم الا اذا استوفى الشروط الآتية فيكون مجتهدا . والاجتهاد هو بذل العالم وسعه في النظر في الادلة ليحصل حكما يطبق على حادثة ، والمجتهد الفقيه البالغ العارف بالدليل العقلي والتكليف به ذو درجة وسطى في اللغة العربية والاصول والبلاغة ، ومتعلق الاحكام من كتاب وسنة ولا بد ان يكون خبيرا بمواقع الاجماع والناسخ والمنسوخ واسباب نزول الآيات وشروط التواتر والاحاد والصحيح والضعيف وحال الرواة ، فاذا توفرت هذه الشروط في شخص فيكون بذلك مجتهدا مطلقا والمجتهد المقيد ، ومجتهد المذهب اقل من المجتهد المطلق وهو العالم بأحكام الدين المتمكن من تخريج الوجوه على نصوص امامه في المسائل المفروضة عليه او المتبحر في مذهب امامه المتمكن من ترجيح قول له على آخر .

وعلى هذا فباب الاجتهاد مفتوح بشروطه السابقة فلا ياتي من يدعي العلم وهو لا يعرف شيئا من المعاني والبيان والبديع او النحو والصرف ، او شروط رواية الحديث الخ . . وياخذ الاحكام من القرآن وعينا تحاول اقناعه بأنه مخطيء فسرعان ما نسمع منه ( الائمة المجتهدون لهم عقول ولنا عقول ) وهو لا يحسن قراءة القرآن كما أنزل ، والصحيح ان رسول الله صلى الله عليه وسلم قد اجتهد والاصح ان الاجتهاد وقع في زمنه عليه السلام فمن وجد في نفسه القدرة وتوفرت فيه شروط استنباط الاحكام الشرعية فليتقدم والا وجب عليه تقليد امام مجتهد فيما ذهب اليه كالامام مالك رضي الله عنه مثلا .

ثانيا : السنة من اصول التشريع الاسلامي ، وهي اقوال سيدنا محمد صلى الله عليه وسلم وأفعاله وتقريراته ، وكل خبر يحتمل الصدق والكذب في حد ذاته ، ولكن خبر الله عز وجل وبعض المنسوب الى سيدنا محمد صلى الله عليه وسلم والمتواتر معنى او لفظا وهو خبر جمع يمتنع عادة تواترهم على الكذب عن محسوس كل هذا مقطوع بصدقه . ولاجل

قبول السنة كأصل من أصول التشريع الاسلامي يجب صحة وسلامة وكمال الراوي في الادب والاخلاق والتدين فلا تقبل رواية مجنون او كافر او صبي في الاداء ولا في التحمل ولا تقبل من مرتكب الكبائر والصفائس وحتى الرذائل المباحة ولا من مرتكبي كل ما يبطل العدالة ، وقد طبق العلماء الاعلام شروط الرواية وتقسيم الحديث ووضعوا لذلك علم مصطلح الحديث فضبطت اقوال الرسول وافعاله ودونت الاحاديث وعرف منها الصحيح والحسن ، والضعيف وكتب الحديث أصبحت مدونة في كافة بلاد المسلمين وأصبح مستحيلا ادخال احاديث موضوعة في اى ناحية ، فجزى الله العاملين على ضبطها احسن الجزاء .

ثالثا : الاجماع من اصول التشريع الاسلامي فهو من الادلة الشرعية على ما يقرر من الاحكام وهو اتفاق مجتهدي الامة بعد وفاة رسول الله صلى الله عليه وسلم على امر شرعي والاجماع خاص بالمجتهدين فلا يتجاوزهم لغيرهم فهم ادرى بماخذ الدليل الذي يسند اليه الاجماع ولا بد من اتفاق راي الكل فتناقضه مخالفة واحد ولا ينقد اجماع في زمن الرسول صلى الله عليه وسلم لوجوب العمل بقوله ورايه ، فهو المشرع ويصح الاجماع زمن الصحابة ومن يليهم الى يومنا هذا ، ويصح ان يكون اجماعا سكوتيا ولا بد له من سند ودليل يرتكز عليه ، والصحيح ان الاجماع حجة وانه قطعي ، وجاحد مجمع عليه المعلوم من الدين بالضرورة كافر قطعاً .

رابعا : القياس ، من اصول التشريع الاسلامي ايضا وهو من الادلة الشرعية ، وهو حمل معلوم على معلوم في حكمه لمساواته في علة حكمه ، وهو في الامور الدنيوية اتفاقا وفي غيرها خلاف ومنعه ابو حنيفة في الحدود والكفارات ، والرخص والتقديرات ، ومطه في علم الاصول فمن شاء فليرجع اليه هناك .

اما ترتيب اصول التشريع الاسلامي فتؤخذ اولا من القراءان فان لم توجد فمن السنة ، فان لم توجد فمن الاجماع ، فان لم توجد فمن القياس ، على هذه الاسس والاصول وجد التشريع الاسلامي ، ففي مدة وجوده عليه السلام كان اساس التشريع القراءان ، ثم اذا لم يوجد فمن السنة لقوله تعالى : ( وانزلنا اليك الذكر لتبين للناس ما نزل اليهم ) وبعد وفاته عليه السلام وجد الاجماع ثم القياس فانفتح باب الاجتهاد وانقطع الائمة

المجتهدون للاستنباط ، وقد وصلنا عنهم تركة ضخمة وغنية بأصول التشريع وقواعده وحكم الفروع في الحوادث بما لا يتحمل استزادة . والاصل في هذا الترتيب أن رسول الله صلى الله عليه وسلم بعث معاذ بن جبل الى اليمن ليحكم فيها فقال له بماذا تحكم ؟ قال بكتاب الله ، قال فان لم تجد ؟ قال بسنة رسول الله ، قال فان لم تجد ؟ قال اجتهد برأى ، فقال عليه السلام الحمد لله الذي وفق رسول رسوله لما يرضى به رسوله ، فاساس التشريع الاسلامي مبني على بعثة محمد صلى الله عليه وسلم وانبثاق نور الاسلام في جزيرة العرب ، فالقرءان اول ما نزل ، وهو كلام الله القديم الذي وصفه الله عز وجل بقوله : « لا ياتيه الباطل من بين يديه ولا من خلفه تنزيل من حكيم حميد » وأكد سبحانه انه حافظه بقوله : « انا نحن نزلنا الذكر وانا له لحافظون » ، وقد مضى على وجوده مقروءا محفوظا أزيد من الف وثلاثمائة وتسعين عاما ، لم يزد فيه حرف ولم ينقص منه حرف ، تناقله المسلمون في بقاع الارض شرقا وغربا بالاجماع - المطلق ، ومدة نزوله انحصرت بين مكة والمدينة في ثلاثة وعشرين عاما ، لم يثبت أن النبي صلى الله عليه وسلم سافر الى جهة نائية ليتعلم فيها ، بل كان أميا لا يقرأ ولا يكتب ، وكان قائما بتبليغ رسالته الى قومه ثم الى الوفود ، ثم هاجر الى المدينة فكان يتلقى الوحي من ربه ككل الانبياء والرسل ، ان العقل السليم يحيل أن الله بعث رسولا ياتمنه على وحيه وتبليغ رسالته ، ثم يكون كاذبا ، وعلى هذا يكون التشريع الاسلامي المأخوذ من القرءان والسنة والاجماع بعيدا كل البعد عن القوانين الوضعية ، لبعده منشئه ، واستقلال وجوده ، وانقطاع الصلة بأي تشريع وضعي ، فجزيرة العرب لم يكن بها انذاك قانون سوى عرف العرب في التحاكم الى رؤساء القبائل والطاعنين في السن والمجربين ، على ان هذا لا يعني أن التشريع الاسلامي ليس فيه احكام وجدت في شرائع كانت قبله ، بل كانت هناك شرائع سابقة أقرها لانها تحقق العدالة وهو ينشده كل تشريع لخير البشر ، وقال المشرعون المسلمون السابقون ، شرع من قبلنا ما لم يرد فيه ناسخ ، وبالرجوع الى مواطن بعض ائمة الاسلام المجتهدين الباقية مذاهبهم حتى الآن نجد الامام مالك رحمه الله عاش في المدينة واجتهد فيها ، ونجد الامام اباحنيفة ، والامام أحمد بن حنبل عاشا في العراق واجتهدا فيه ، والامام الليث بن سعد ، والامام الشافعي ، انتهت حياتهما في مصر ، فاجتهدا فيها على ان اجتهداهم كان مقيدا لا يخرج عن الكتاب

والسنة ، والاجماع والقياس ، فكان لزاما ان يكون التشريع اصولا وفروعا غير مأخوذ من تشريع آخر سبقه .

وقد روى ان بعض من ينتسب الى الاسلام فى العهد الاول بالمدينة كان يريد ان يسير على النمط الاول الجاهلي فى التقاضى وفى الحكم ، فقد جاء فى الطبري ان رجلا من الانصار يقال له قيس ورجلا من اليهود تخاصما فتناقرا الى كاهن بالمدينة ليحكم بينهما وتركاه نبي الله ( ص ) وكان اليهودي يدعو الى نبي الله ( ص ) وقد علم انه لن يجور عليه ، وجعل الانصاري يابى عليه وهو يزعم انه مسلم ويدعوه الى الكاهن ، فانزل الله تعالى : « ألم تر الذين يزعمون انهم آمنوا بما أنزل اليك وما أنزل من قبلك يريدون ان يتحاكموا الى الطاغوت وقد أمروا ان يكفروا به ويريد الشيطان ان يضلهم ضلالا بعيدا » الى ان يقول : « فلا وربك لا يؤمنون حتى يحكموك فيما شجر بينهم ثم لا يجدوا فى انفسهم حرجا مما قضيت ويسلموا تسليما » . وفى موضع آخر : « افحكم الجاهلية يبغون ومن احسن من الله حكما لقوم يوقنون » ولعل هذه الآيات هي اول ما نبه الى وجوب رجوع المسلمين فى تقاضيتهم الى احكام الاسلام .

ان اصول التشريع الاسلامي وحي الاهي منزل ، وقد اقر بعض العوائد التي لا تتنافى مع النظم الاجتماعية وثبت قواعد العدل بما يحققها ونظم احوال الناس فى معاشهم ومعادهم بما سن لهم من قواعد ثابتة واسس متينة على العقل والمنطق ، وهل الاسلام الا دين عقل وتفكير وحجة ، والرسول الكريم عليه السلام مجدد مصلح فى كثير من شؤون التشريع ، قد ادخل على النظام الجاهلي تغييرات وتعديلات يطول شرحها فهو يقلل عدد الزوجات ويزيد فى حرية المرأة ، ويغير كثيرا من عادات الجاهلية فى زواجهم وطلاقهم ويضع نظاما للارث يخالف النظام الجاهلي فقد كانوا فى الجاهلية - مثلا - لا يورثون النساء ولا الصغار من ابناء الميت انما يورثون من يلاقى العدو ويقاتل فى الحروب ، فشرع الاسلام توريث المرأة ، وكان ذلك شديدا على النفوس فقد روى عن ابن عباس انه قال : ( لما نزلت الفرائض التي فرض الله فيها للولد الذكر والانثى والابوين كرها الناس وقالوا : تعطى المرأة الربع والثلث ، وتعطى الابنة النصف ، ويعطى الغلام الصغير ، وليس من هؤلاء احد يقاتل القوم ولا يحوز الفنيمة الى آخره ) . ومن اجل هذا اكد القرءان اعطاء المرأة نصيبها وكذلك فى اكثر من موضع .

هذا وبالرجوع الى تاريخ انتشار الاسلام وفتوحاته نجد ان الاسلام دخل للاندلس بعد شمال افريقيا سنة احدى عشرة وسبعمائة ميلادية اى سنة 93 هـ وجنوب فرنسا الى بلاد « ليون ، ونود ، وبوتيه ، وكيثيون » وهزم المسلمون سنة 732 هـ وظل حكم الاسلام فى بلاد أوروبا الى سقوط « غرناطة » فى ربيع الاول سنة 977 هـ - 3 يناير سنة 1492 م .

وبهذا مكث التشريع الاسلامي فى أوروبا محكوما به معمولا به نحو من سبعمائة سنة ونصف تقريبا فى غرب أوروبا من شرق أوروبا دخيل العثمانيون الى جبال الكربات بالعجر وحكموها مائة وخمسين سنة ولا زال المسلمون بها الى اليوم .

وكان الحكم الاسلامي فكان الكل خاضعا للتشريع الاسلامي ، وكانت عادات ومعاملات وأحكام فضا لمنازعات مدنية وكانت كلها عربية اسلامية تأصلت مدة طويلة فاعتادها أهل البلاد فأصبحت عرفا معمولا به ومحققا للعدالة يتحاكم به الناس - وغير معقول ان العرف والعادة وطرق الحكم فى بلد يذهب مع الليل والنهار متى انقلب أهل البلد لدين آخر أكرهوا عليه - بل بقى العرف والعادة اللذان أسسهما الشرع الاسلامي فى أوروبا الغربية والشرقية ، ولو انقلب أهلها الى النصرانية وأباحوا المسلمين فيها .

كان أهل الاندلس ملتزمين مذهب الاوزاعي الذي ادخله لها صمصمة ابن سلام سنة 711 م وسنة 93 هـ وادخل مذهب الامام مالك الى الاندلس زياد بن عبد الرحمن بعد ان تلقى عن الامام فقهه بالمدينة وكان ذلك زمن هشام بن عبد الرحمن سنة 171 هـ فانتشر مذهب مالك وصارت الفتيا والقضاء اليه ، ولا يقلد قاض او مفت الا مالكا فلم تنته المائبة الثانية من الهجرة حتى تقلص ظل مذهب الاوزاعي ، وساد المذهب المالكي ، واخذ الفاتحون العثمانيون من الشرق مذهب الامام ابي حنيفة .

ومن هذه الحوادث التاريخية القاطعة ، كان للشريعة الاسلامية عموما ولمذهب الامام مالك بن انس خصوصا دخل فى التشريع الوضعي بأوروبا لا ينكر هذا الا كل مكابر لا يريد ان يعترف بالحق او لا يعرف من التاريخ شيئا ، والحقيقة العرة المخفية عندهم اجماعا ، ان مذهب الامام

مالك مدون عندهم ومعمول به علما وعملا منذ سنة 700 م تقريبا بلا نزاع، ولهم ان يقولوا قانون العوائد او غيره ، ولنضع صفحا عن كل هذا ولننظر في كتب المقارنات بين التشريعين فنجد العجب العجيب ، فهل هم السابقون في التشريع ، واخذ عنهم التشريع الاسلامي ، اللهم لا ، فالتشريع الاسلامي ، كان تاما وهم يبيعون الارض وما عليها من حيوان وبشر وكانت لا تتزوج بنت فلاح ممن ارتبطوا بأرض الاقطاعية بفلاح آخر الا اذا بقيت في بيت الامير مدة من الزمن وله ان يتزوجها لو يرفض تاريخ القانون الفرنسي ، وهذا دليل على ان القانون المدني الفرنسي مأخوذ جله من مذهب مالك .

### نظرة عامة في القوانين :

بعد هذه المقدمة التي لا بد منها لتسليط بعض الاضواء على اصول التشريع الوضعي والاسلامي .

### صفات القانون في التشريع الوضعي :

نرجع الى صلب الموضوع . القانون كل عمل صادر عن السلطة التشريعية مشتملا على قواعد مستديمة عامة ، فيجب في القانون صدوره من السلطة التشريعية وان يحتوي على قواعد عامة ومستديمة .

اما صفات القانون في التشريع الاسلامي ، فهو مجموع احكام تطبق على الحوادث كالسارق تقطع يده ، والزاني يجلد او يرجم ، والقاذف يجلد ، فاذا جمعت مثل هذه الاحكام بشروط تطبيقها في كتاب واحد سميت قانونا ، ولهذا سمي القراءان قانونا سماويا لجمعه احكاما لا حصر لها ، وهي قواعد عامة مستديمة لم يخص به اشخاص دون آخرين ، ولم تكن مؤقتة ، وقد اجتمع فيه الامران ، صدوره من السلطة التشريعية واحتواؤه على قواعد عامة .

وهكذا يقال فيما اخذ من السنة والاجماع والقياس من الاحكام ، اما القانون بمرسوم في التشريع الوضعي فتصدره السلطة التنفيذية امرا فيه قوة عامة مستديمة ، ويكون له قواعد القانون ، وذلك عند تعطيل السلطة التشريعية ايضا .



والقانون بمرسوم فى الاسلام تجب طاعته واعتباره واجب النفاذ ما دام صادرا عن من يملك اصداره شرعا الا اذا حرم حلالا او اهل حراما مجمعا عليه لقول الرسول صلى الله عليه وسلم لا طاعة لمخلوق فى معصية الخالق . لان طاعة اولي الامر واجبة لقوله تعالى : « اطيعوا الله والرسول واولي الامر منكم » .

### اهمية القانون :

القانون الدستوري او قانون نظام الحكم : وهو الذي يبين الاحكام المحددة ويعرف اصول الاحكام بنص صريح من كتاب او سنة او اجماع او قياس ، لقد صدر القراءان فعلا من رب السماوات العلى والسنة عن الرسول الامين ، والاجماع والقياس عن المجتهدين من الصحابة والائمة ، ولا يمكن اعادة النظر فيما تحدد من احكام بنصوص قاطعة لا تحتل التاويل والاجتهاد ، كقطع يد السارق ، وقتل القاتل ورجم الزانى او جلده مثلا ( وما آتاكم الرسول فخلوه وما نهاكم عنه فانتهوا ) .

القانون العادي : وهو ما يسنه لولو الامر او من يملك ذلك لتنظيم ناحية اجتماعية للامة ، كقانون فرض ضريبة عن عقار فى مكان كذا مثلا او تنظيم ادارة البلاد ، ويمكن اعادة النظر فيها بما يوافق المصلحة بشرط عدم مخالفة اصول الدين ويدخل فى هذا القسم القوانين التنظيمية التي تصدرها السلطة التنفيذية .

### الفاء القانون الفرنسى :

القانون الفرنسى : الفاء القانون هو رفع وجوب العمل به اما بالفائه فقط ، واما بالتمويض عنه بقانون يخالفه ، والذي يملك الفاء القانون هو السلطة التي تملك عمله ، فلا تلغى السلطة التنفيذية قانونا ولا التشريعية امرا اداريا ، والالفاء اما بالمنطوق كالنص على الفاء قانون سابق فى آخر لاحق ، واما بالمفهوم كتضمين قانون لاحق احكاما تناقض قانونا سابقا ، واما اهمال العمل بقانون فلا يلغيه بل يحتفظ دائما بقوته القانونية وبوجوب العمل به .

القوانين لا ينسحب اثرها على الماضي فلا يطبق القانون على عمل  
تم قبل وجوب نفاذ القانون وهذا مضر ولكن على القضاة عند تطبيق  
القانون .  
أما السلطة التشريعية فلها الحق الكامل أن تنص في القانون على أنه  
يعمل به من تاريخ سابق وذلك للضرورة نظرا للمصلحة العامة .

### إلغاء القوانين في التشريع الاسلامي :

التشريع الاسلامي : في سنة التدرج في الحياة الاجتماعية نحو  
الكمال تقتضي البحث عن المثل العليا وعن العدالة ، وتقتضي التنقيب عن  
الاحسن فلاحسن ، وقد كان ذلك في أول التشريع فكانت تنزل الآية  
القرآنية وفيها الحكم فيعمل به ثم تنزل آية أخرى فتسسخها وتبطل العمل  
بهذا الحكم أو تبدله أو يقول الرسول الكريم قولا فيه تشريع ثم يعدل عنه  
الى ما يخالفه لما فيه الاصلاح ، وهذه سنة التشريع التدريجية أنزل الله  
« وعلى الذين يطيقونه فدية طعام مساكين » ، نزلت في الصيام فكان من  
يطبق الصيام من المسلمين يحل له الفطر نظير فدية كاطعام مسكين  
فلم يكن الامر موجبا للصيام الحتمي ، ثم أنزل الله بعدها : ( فمن شهد منكم  
الشهر فليصمه ) فنسخت الحكم في الآية الاولى وأوجبت الصيام حتما  
على من شهد الشهر وكان مقيما صحيحا قادرا شرعا على الصيام ،  
والمرضى والمسافر حكم يخصصه بالاعفاء ، وكحديث الرسول ( انما الماء  
من الماء في الغسل ، وحديث ( اذا أعجلت أو أخطت فلا غسل )  
ومعناها ان من جامع ولم ينزل لسبب أعجله أو لعدم تيسر مادة المنى  
لضعف أو إفراط مثلا فلا غسل عليه ، ثم اراد ( ص ) نسخ التشريع  
الاول بأمر الله تعالى فقال : ( اذا التقى الختان وجب الغسل ) وكنكاح  
المتعة فانه كان جائزا في زمن الرسول وزمن أبي بكر ومنعه عمر لان علة  
إباحته قد انتفت وهو عدم انتشار المسلمين وأقامتهم في غالب البقاع  
التي افتتحوها فكانوا لا يقر لهم قرار في بلد فتحوها إلا رحلوا عنها لآخرى  
جهادا في سبيل الله ، والالغاء والنسخ كان من نفس المشرع صاحب  
القانون السملوي أو من نبيه ( ص ) كما وضعه هو من قواعد .

أما عدم تطبيق القانون على الماضي الذي مر في القانون الوضعي  
آتفا فهو قاعدة عامة في الاسلام لقوله تعالى : ( وما كنا معذبين حتى نبعث  
رسولا ) وقوله : ( لا تنكحوا ما نكح آبائكم من النساء إلا ما قد سلف ) .

وإذا حدد البلوغ الشرعي في المعاملات بـ 19 سنة عملا بقول بعض المجتهدين ثم بلغ شخص هذه السن وتعامل بشخصه بيما وشراء مثلا ، ثم رأى ولي الأمر أن من بلغ 19 سنة يمكن أن يخدع فأمر أن سن البلوغ الشرعي في المال 21 سنة فلا يرجع هذا الحكم للماضي فتصرف هذا الشخص الذي بلغ 19 سنة صحيح ، وقد ترتب على تصرفه حقوق له عليه فهي نافذة ويسري الحكم الجديد على المستقبل فقط .

### صفة العقود القانونية :

القانون الفرنسي : في القوانين القديمة كانت العقود تحتاج الى الفاظ خاصة وكتابات محدودة وأعمال كثيرة ، والآن تكفي الإرادة في تحديد الاتفاق مثلا كالبيع فيحدد المبيع والثمن ويتم العقد ، ولكن القانون استثنى عقودا اشترط فيها العلانية لشدة العناية بها وهي :

اولا : الزواج الذي اشترط اعلانه امام الموظف المختص .

ثانيا : عقد ترتيب اموال الزوجين الذي يجب تحريره عند مسجل العقود .

ثالثا : عقد الهبة الذي يجب تحريره عند مسجل العقود .

رابعا : عقد الرهن الذي يجب تحريره عند مسجل العقود .

خامسا : حلول شخص محل دائن في الحقوق والتقاضي بدفع قيمة الدين للمدين ليبرئ ذمته قبل دائنه على أن يبقى وجها لوجه ، قبل الحال لا بد من تحريره امام مسجل العقود .

### صفة العقود القانونية في التشريع الاسلامي :

وجد التشريع الاسلامي في جزيرة العرب حوالي سنة 610 م تقريبا ، وكان للبيع في الجاهلية عدة اشكال كبيع الملامسة وبيع المناذلة ، وبيع الحصاة الخ .. كان يلمس ثوبا لم يره ثم يشتريه على ان لا خيار له او اذا

لمسته فقد بعته او كان يجعل المتعاقدان النبذ بيعا ( بعته كذا بكذا على اني اذا نبذته اليك لزم البيع وانقطع الخيار ) او بعته من هذه الثياب ما تقع عليه الحصة ، ففضى الاسلام فيها بالبطلان .

وشرع ان البيع يصح بايجاب وقبول ، ووجد التشريع الاسلامي في اوربا من فتوح اسبانيا وانتشر فيها وفي فرنسا خصوصا مذهب الامام مالك في القرن الثاني من الهجرة اعني سنة 770 م تقريبا ، وكان القانون الروماني والجرماني ، والقانون الكنائسي فلم يبق على هذه التشريعات الملتوية المعقدة فقال في قاعدة عامة : ( يتم البيع بايجاب وقبول وتنقل به الملكية وتترتب عليه آثاره متى وقع صحيحا بل شرع اكثر من ذلك وراعى ان التجارة خصوصا ان البيع والشراء عصب الحياة الاقتصادية التي يلزم فيها السرعة فقالوا ايضا : ( ويصح البيع بما يدل على الرضى من قول او كتابة او اشارة وان معاطاة من الجانبين ) . وانظر الآن ونحن في سنة 1980 والبيع في اكبر محلات التجارة العالمية على هذه القاعدة فيدخل الزائر يجد الثمن مرقوما على اى نوع يروق له فيطلبه من العامل ويدفع الثمن ويخرج بالبضاعة ، وقد نص في مذهب الامام مالك على ان بيع المعاطاة من الجانبين بلا صيغة يصح في كل بيع عظيم او حقيرا ، لهذا لم يكن الفضل للقانون الفرنسي في القضاء على البيوع الرومانية وغيرها بل الفضل كل الفضل للتشريع الاسلامي لاسبقيته على قانون سنة 1804 وتقريره قواعد ادق وانظم اخذ بعضها القانون الفرنسي الحالي .

وهكذا نمضي في اثبات بعض المقارنات التي تثبت ان القانون المدني الفرنسي مأخوذ من مذهب الامام مالك وخصوصا في العقود التالية :

### تكوين الزواج :

القانون الفرنسي : تكوين الزواج يفرض وجود نوعين من الشروط : شروط موضوعية ، وشروط شكلية ، وتختلف شرط منها يستوجب تارة المعارضة في الزواج وتارة الفاءه اذا اعلن ، وتكوين الزواج متصل اتصالا وثيقا بدليل الزواج .

## التشريع الإسلامي :

تكوين الزواج يفرض وجود نوعين من الشروط ، شروط وجود وهي أركان ، وشروط صحة . وتختلف ركن يستوجب عدم وجود الزواج ، وتختلف شرط صحة يجعله قابلا للإلغاء .

## الشروط المطلوبة لعقد الزواج :

القانون الفرنسي يجب لعقد الزواج وجود الشروط الآتية مجتمعة :

- ( 1 ) اختلاف الجنس ( ذكر وأنثى ) .
- ( 2 ) رضا مريدي الزواج .
- ( 3 ) السن المطلوبة قانونا .
- ( 4 ) رضا من لهم حق الاذن بالزواج .
- ( 5 ) عدم وجود زواج سابق لم يحل .
- ( 6 ) عدم وجود علاقة قرابة او مصاهرة .

## التشريع الإسلامي :

لا يمكن عقد الزواج الشرعي يجب وجود الشروط الآتية :

- ( 1 ) اختلاف الجنس .
- ( 2 ) رضا طرفي العقد .
- ( 3 ) عدم وجود زواج سابق للزوجة او عدة من زواج لم تنقض .
- ( 4 ) عدم وجود مقاربة او مصاهرة تحرم الزواج .

## القانون الفرنسي :

- ( 1 ) اختلاف الجنس شرط أساسي فان انعدم لم ينعقد زواج ، وكذلك لو فقد أحد الزوجين ما يكون به رجلا أو أنثى جاز للآخر طلب فسخ الزواج .

التشريع الاسلامي : لا ينعقد الزواج الا بين ذكر وانثى ، فلو عقد ذكر وانثى على جنسه لا ينعقد النكاح ولا توجد حقيقته ، وبما ان الزواج شرع للاعفاف والاحصان ، والعفاف لا يكون الا بسلامة عضوه وامكان استعماله فيما خلق له فلو تبين ان أحد الزوجين وجد خنثى لم يصح الزواج ، فلو طرأ بعد الزواج ما أفقد الرجل معنى الذكورة أو أفقدت المرأة معنى الانوثة جاز للمتضرر منهما طلب فسخ النكاح ويجب لذلك ، بل التشريع الاسلامي ذهب بعيدا جدا فى احاطة عش الزوجين بالهناء والسعادة ودوام المسرة وحسن العشرة وعدم الاكراه على المقام مع وجود عيب مادي أو معنوي ، فأباح للزوج طلب الفسخ اذا تبين ان الزوجة بعد الزواج مجنونة أو بها جذام ، أو يرص الخ . . العيوب المعروفة ، كما أباح للزوجة طلب الفسخ اذا حصل لزوجها من العيوب ما يحول بينه وبين مهمته الجنسية كالعنة أو غيرها ، وفى الحقيقة هذه التشريعات لربما لم يصل اليها بعد التشريع الحديث اذ فيها معنى المحافظة على الحرية والصحة ، ومجابهة الحقائق الطبيعية والفريزة البشرية التي تتطلب نظاما وتبصرًا بدون غمط للشرف ولا تنقيص لحق الزوج أو الزوجة .

#### الشرط الثاني فى التشريعيين : قبول مريدي الزواج .

القانون الفرنسي : لا يوجد الزواج ما لم يوجد الاختيار والقبول ، ويجب التفرقة بين عدم الرضى مطلقا وبين الرضى المشوب بنقص أو عيب ، ففي حالتى جنون أحد الزوجين أو سكره الفاقد معه التمييز ، وعدم الارادة فلا ينعقد الزواج ، وفى حالة الاكراه تكون الارادة ناقصة ، ويصح طلب الالغاء . أما تطبيق هذا الشرط فى التشريع الاسلامي وهو رضا مريدي الزواج ، فلا يوجد زواج شرعا اذا انعدم الاختيار والقبول ، كمجنون أو صبي غير معيز توليا أو أحدهما عقد الزواج فلا ينعقد ولا يوجد، واما الخاطب والمخطوبة للزواج ففي رضاها تفصيل ، وفى جواز توليها عقد الزواج بأنفسهما تفصيل ايضا ، وخلاف بين الائمة كالآتي :

( 1 ) الصغير أو الصغيرة عن درجة البلوغ ، والمجنون والمجنونة يجبرهم أب أو جد على الزواج بلا اذنهم مطلقا لافتراض الثقة ونظر المصلحة ، فاذا ثبت عكس ذلك فلا جبر .

2) البكر البالغ الرشيدة يجب استئذانها عند أبي حنيفة ، وأحمد ، ويسن استئذانها عند مالك والشافعي ، ويجب أن ينوب عنها وليها في عقد النكاح أو وكيل عند عدم الولي عند مالك والشافعي ، وأحمد فلا يملك الأب أو الجد تزويج البكر البالغة بغير رضاها عند من يوجب الاستئذان ، واشترط الأئمة الثلاثة وجود الولي في عقد الزواج أو الوكيل بالنسبة للزوجة لانه لا يليق بمحاسن العادات وما يجب أن يكون من الحياء عند المرأة أن تجلس وسط جمع من الرجال فتقبل الزواج ، واذنهما سكوتها ، أو ما يدل عليه ، وقد أباح أبو حنيفة أن تزوج البكر البالغ العاقلة الرشيدة نفسها ، وكذا الثيب كما يجب استئذانها .

ولنتقل بعد هذه النظرة ، وهذه المقارنة في بعض شروط الزواج الى انطاله لضيق الوقت الذي لا يمكننا طبعاً من تتبع المقارنات .

انحلال الزواج : القانون الفرنسي ينحل الزواج باحد أمرين : موت احد الزوجين والطلاق ، وأما التفريق القضائي الجسماني ، فلا يحل عقد الزواج انما يوقف ما ترتب عليه فقط من علاقات الزوجية .

نتيجة حل الزواج : يترتب على ذلك جواز زواج الرجل عقب الانحلال، اما على الزوجة فتمكث بعده عشرة أشهر وهو شرط تحريمي ، ولو خالفته وتزوجت قبل مضي هذه المدة فالزواج صحيح عندهم .

انحلال الزواج في الفقه الاسلامي : ينفسخ النكاح بالموت حقيقة أو حكماً ، وبالطلاق البائن بينونة صغرى أو كبرى ، فان كان الطلاق رجعياً جاز للزوج مراجعتها ما دامت في العدة ولو بغير رضاها وينفسخ النكاح باسلام احد الزوجين المجوسيين وباسلام زوجة الكتاب ، وامتناعها عن الاسلام وبخيار العيب وارتداد احد الزوجين عن الاسلام ، ففي كل ذلك تنعدم حقيقة الزواج ، وان بقي اثره المرتب عليه وليس في الاسلام تفريق جسماني لان فيه اشد الضرر على الزوجين ، فلا هما متزوجان متعاشران ولا هما متفارقان حران ، فما أقسى التشريع الذي يعطل الوجود البشري بلا فائدة منتظرة ، وما أوسعها باباً للفساد الاخلاقي ، ويترتب على انعدام الزواج حل الممنوع شرعاً اثناء قيامه فيحل للزوج ان يتزوج أخت زوجته ، لو ما كان جمعها مع زوجته محرماً ، وزواج خامسة وهكذا ،

ويجب على الزوجة أن تعتمد لتعرف براءة الرحم ، وهي شرط في صحة الزواج الثاني خوفا من اختلاط الانساب فان تزوجت وهي في العدة حُرمت مؤبداً على من تزوجها سواء دخل بعد العدة أو قبلها فان لم يدخل فلا يتأبد تحريمها ، قال تعالى : ( ولا تعزموا عقدة النكاح حتى يبلغ الكتاب أجله ) وهذا التشديد واجب محافظة على الانساب ، فرحم المرأة وعشاء يجب أن نتأكد من خلوه قبل اباحة استعماله للغاية فلننظر كيف أباح التشريع الوضعي صحة عقد المرأة على زوج ثاني قبل نهاية العدة ، وهذا هو عين خلط الانساب .

الطلاق في القانون الفرنسي : الطلاق هو حل عقد الزواج بمعرفة السلطة القضائية بناء على طلب أحد الزوجين لأسباب قانونية محدودة تنقسم حال الدول في الطلاق الى ثلاثة اقسام :

القسم الاول يقبل الطلاق والتفريق الجسماني الدول الآتية : الانجليز ، البلجيكي فرنسا ، أمريكا ، بولونيا ، وفي المجر يطبق الطلاق على غير الكاثوليك ، والتفريق الجسماني على الكاثوليك .

القسم الثاني : يقبل الطلاق فقط دون التفريق الجسماني ، وهو روسيا ، ألمانيا ، سويسرا ، السويد ، النرويج ، الدنمارك ، رومانيا ، البرتغال .

القسم الثالث : يقبل التفريق الجسماني دون الطلاق ، إيطاليا ، إسبانيا ، وقد ألفت إيطاليا هذا النوع الأخير أخيراً .

وفي التشريع الإسلامي : الطلاق هو حل العصمة ، وفك عقد الزواج بمعرفة الزوج أو وكيله أو من فوض له في ذلك ، ولا دخل للقضاء فيه إلا إذا اختلف في حكم من أحكامه بدون أسباب قانونية محدودة ، فعقد الزواج مدخول فيه على أن العصمة بيد الزوج إذا لم يكن هناك شرط آخر ، كان تشترط المرأة أن تكون عصمتها بيدها أو قال لها وكلتك في طلاقك كما تشائين ، فيكون للزوجة حق إيقاع الطلاق ، حسب التوكيل أو التمليك كالزواج ، وهو شرط صحيح ، لأن فيه منفعة أحد الزوجين .



والحقيقة ، ان ليس هناك أشق على النفس البشرية من ان تعاشر شخصا تبغضه قهرا عنها . كما اقتضت الشرائع الوضعية ان يكون الطلاق بيد المحكمة ، تقدر الاسباب المحددة قانونا ، وقد لا نجد سببا يبرر الطلاق فتفرضه المحكمة ، وقد تكون الكراهة في صميم القلب ، فالتنافر شيء طبيعي خلقه الله مع البشر ، ولهذا كان في قضايا الطلاق مخازي ومعايب تصل الى ان يتفق الزوج والزوجة على الاعتراف بالزنا لتطلق المحكمة ، والله يعلم انهما بريئان ، ولكن القانون هو القانون ولو لم يوافق طبائع الناس فقد يفرض عليهما العشرة قهرا ، وانفهما في التراب ، وماذا ينتج عن ذلك ؟

اما الدين الاسلامي فهو دين سمح يعطي لكل ذي حق حقه ، وبالجمله فقد يطول بنا الوقت لو حاولنا تتبع بعض المقارنات بين التشريع الاسلامي ، والتشريع الوضعي ، لان ذلك يحتاج الى عدة مجلدات ، لان هذه المقارنات لا تقف عند حد الاحوال الشخصية فحسب بل تتناول كل المعاملات كيف ما كان نوعها كعلاوي وضع اليد في المنقولات وغيرها وكالاستحقاق في الاصول والنفقات الى غير ذلك .

وبعد فيجب على المسلمين في جميع بقاع الارض التمسك بشريعتهم والعمل على احلالها محل التشريعات الوضعية التي اجبروا ايام الاحتلال الاجنبي على العمل بها وتطبيق قوانينهم على اصول التشريع الاسلامي ، فان وافقها ارتضوا العمل بها والا عملوا على استبدالها بغيرها من كتاب الله وسنة رسوله والاجماع والقياس فان لم يفعلوا وكانوا قادرين كانوا خارجين على دينهم ، وكانوا مصداقا لقول الله عز وجل في سورة المائدة: ( ومن لم يحكم بما انزل الله فاولئك هم الكافرون ) ( ومن لم يحكم بما انزل الله فاولئك هم الظالمون ) . ( ومن لم يحكم بما انزل الله فاولئك هم الفاسقون ) . والله تعالى اسأل ان يهدينا الى سواء السبيل والسلام عليكم ورحمة الله وبركاته .



الأستاذ حسن السائح

محرز على الاجازة العالية ، متخصص فى الفلسفة الاسلامية



## الواقعية فى مذهب الامام مالك

بقلم : الاستاذ الحسن السائح

الامام مالك ليس مجرد عالم تاريخي ، وليس امام مذهب ، وانما هو حيوية الاسلام ودينيمته فى التاريخ الاسلامي فلذلك فلمذهبيته خصوصيات حيوية تعتمد الفهم الحق للعقيدة والسلوك الاسلامي وتلازم العقيدة والسلوك ، والقانون والاخلاق ، والفلسفة والواقع ، ثم القدرة الايجابية على التطور الدائم فى خط المنطلق الاسلامي ، وهذا ما يستلزم قراءة جديدة فى المذهب المالكي بناء على التطورات العلمية والفلسفية والسياسية فى تاريخ الانسان المعاصر ..

والواقعية التي اريد ان اتحدث عنها فى المذهب المالكي اريد بها الواقعية الفكرية والاجتماعية والسياسية فى المجتمعات الانسانية ، فقد روي عن الامام مالك انه كان يرفض الجواب عن المسائل التي لم تقع ، فما كان يقبل الفروض ، ويقول ان الانسان اذا سئل عما وقع اعين عليه ، فلم يكن الامام مالك مثاليا ولا اريد بهذا التعبير المثالية الاخلاقية وانما اريد المثالية التي تقرر الواقع المعاش ، لا الفروض النظرية ولا تقرير الاشياء التي لا وجود لها الا فى الادراك العقلي ، والفروض الفقهية لا حد لها اذا لم تكبح بزمام الواقع الاجتماعي المعاش وربما اصبحت الفروض ضربا من الخيال وضياح الوقت .

فالامام مالك كان واقعيًا ذرائعيًا على أساس الالتزام بحكمة الكتاب والسنة ، والتعليقات فى اطارها الاصولي ومجال ذلك هو البحث الفقهي فى العمل الفعلي الممارس ...

وقواعد الفقه هي أحكام تصدر عن عمل الانسان في تفاعله الاجتماعي طبق ما يامر به الشرع أو ما تهدف اليه الحياة من حفظ مصالح الناس وحقوقهم في ميدان المعاملات وصيانة عقيدتهم ووحدة ذمتهم في ميدان العقائد .. ولذلك فالمذهب المالكي هو سيطرة العمل الشرعي على الواقع ليصبح مقتدرا وفق النهج الاسلامي ، فالتفاعل ضروري ولازم بين عمل الانسان وواقعه ، لان عمل الانسان لا يصدر عن المعرفة ليحقق غاية اجتماعية وتجربة منتزعة عن الواقع الملزمة بالمثالية الاسلامية ، والمثالية الاسلامية ليست كمثالية افلاطون وانما هي قيم يعمل المسلم جهده ليكون سائرا على نهجها ، وهي بالنسبة اليه النور المشيع السلي الذي يسمى للاستضاءة به والسحابة التي يتفيا ظلها السائر في قيظ الصحاري.

ومن هذا المنطلق فان مذهب مالك يتطور مع البيئة ، فيقر المصالح المرسله ، وهي الذرائع والاعراف بالاضافة الى القراءن والسنة والاجماع والقياس ، وبذلك يسائر التطور الزمني في الاخذ بالمصالح المرسله وسد الذرائع ، وبالتغير البيئي فيما يتعلق بالاعراف والعادات ، وتفسيرا لذلك نعرف بهذه الركائز التي يقوم عليها مذهب الامام مالك والمؤيدة لفكرة مسايرة التطور الزمني والتغير البيئي . وهو ما يراود بالواقعية في مذهبه .

والمصالح المرسله هي التي تظهر في كل امر لم يرد فيه نص قرآني ، ولا سني ، ولا اثر ، فالمصالح عند الامام مالك مقياس ضابط لكل ما هو شرعي وغير شرعي ، واعتبر الامام مالك المصلحة في الفقه أصلا قائما بذاته ، وقرر ان نصوص الشارع لم تأت في احكامها الا بما فيه المصلحة ، بناء على قاعدة : ما جعل الله عليكم في الدين من حرج . وعلى هذه القاعدة : لا ضرر ولا ضرار ، فكل عمل فيه مصلحة لا ضرر فيه أو النفع فيها أكبر من الضرر وكل امر فيه ضرر ولا مصلحة فيه ، أو ائمه أكبر من نفعه ، فهو منهي عنه ، وبهذا المنهج من الاجتهاد كان الامام مالك واقعيا مستجيبا لمذهبه لحاجة الناس في كل عصر وكل مكان ، وكانت قاعدته الاصلية الصلبة ان الدين والاخلاق والقوانين انما تتجه الى استبعاد الناس ، وكما يقول الشاطبي : « اينما تكون العدالة فثم شرع الله ... » على أن ما شهد له الشرع من المصالح فهو المعتبر ، وما لم يشهد له فلا ، فالمصالح اذا ، اما معتبرة من الشارع حيث عرف اعتباره

لها ، واما ملفاة قد عرف اهداره لها ، واما مرسله أي بلا دليل ، لا على الاعتبار او عدمه فهي مردودة . وهكذا يعود الامر على كل حال الى الكتاب والسنة ، وما يتصل بهما من اجماع اهل المدينة تواترا بنقل الجمهور من الجمهور الى النبي صلى الله عليه وسلم .

اما الواقعية في العقيدة ، فالامام مالك نزع في هذا الموضوع منتهى الواقعية والوضوح ويظهر ذلك في موضوع القضاء والقدر فقد كان اهل السنة يقولون برأي الخليفة عمر بن عبد العزيز الذي يروى عنه انه قال : لو اراد الله أن لا يعصى ما خلق ابليس وهو رأس الخطايا فكان الامام مالك يرى في القدر والقضاء حرية الارادة ما ذهب اليه اهل السنة ، ولهذا فقد كان يقول عن القدرية : ما رأيت أحدا من اهل القدر الا اهل سخافة وطيش وضعة . . فالامام مالك يقيم العقيدة على اصولها السلفية العملية لا على الاصول الفطرية والمستوردة من الفلسفات القديمة فقد ظهرت اتجاهات منحرفة عن أصول السنة في عصر الامام مالك ، أثارت قضايا فلسفية عرفت منذ عصور ازدهار الفلسفة الاغريقية والفلسفة الهلينية ، وبالاخص مشكلة ( الجبر والاختيار ) فقد جعلت الفرق الاسلامية من الآيات القرآنية التي تنتزع من السورة وتدرس مفككة عن بعضها ، فتظهر وكأنها متناقضة فيما بينها مجالا للتضارب ، نعم هذه الآيات تؤكد حرية الانسان وانه هو الخالق افعاله مثل « فويل للذين يكتبون الكتاب بأيديهم ثم يقولون هذا من عند الله » ومثل « فمن شاء فليؤمن ومن شاء فليكفر » بينما بعض الآيات الاخرى انكر فيها الله تعالى على العبد حرته لان كل الافعال من عند الله مثل « ولو كان من عند غير الله لوجدوا فيه اختلافا كبيرا » ، وغيرها كثير ، واستنادا الى ذلك فان المعتزلة يرون ان الانسان خالق افعاله وانه حر في اختيار ما يشاء دون تدخل من ارادة الله، وهم في هذا ايضا قد ردوا على الحبريين من اتباع « جهم بن صفوان » فאלله في نظرهم قد خلق الانسان واعطاه العقل وأرسل له الرسل والانبياء ثم تركه حرا ، بعد ان اعد في الآخرة الثواب للمطيع والعقاب للمخطيء ، كما قرر المعتزلة ان حرية خلق الافعال للعبد هي خاصة بعالمه الانساني، ولا دخل لله ان يترك للعبد حرية الفعل لكي يتمكن تعالى من عقابه بعد ذلك ، واذا كان الانسان يخلق افعاله ، فهل ما يتولد عنها من افعال واعمال تكون ايضا من خلقه أم لا ، فمثلا اذا ضرب شخص آخر ، والضرب هو فعل من خلق الاول ، لكن المضروب الثاني المتولد من فعل الضرب

هل هو من خلق الضارب الاول ، ام لا . فرأى بعض المعتزلة أن كل ما تولد من فعلنا هو أيضا مخلوق لنا ، بينما يفرق بين نوعين من الأفعال المتولدة : متولدات يعلمها صاحبها كالإلم بالحادث من الضرب في المثال السابق ، وهي تكون من أفعال الإنسان ومتولدات لا يعلمها صاحبها كخروج طعم معين من تركيب الإنسان لبعض المأكولات .

وأبو الحسن الأشعري اتخذ موقفا وسطا معتدلا بين الجبرية والمعتزلة ، فقرر أولا أن الله هو خالق أفعال العباد ، لكنه تعالى لا يخلقها إلا إذا أرادها العبد وعزم عليها وأذن فالإنسان حر فقط في اختيار الفعل والعزم عليه ، ثم يقوم الله وحده بخلق الفعل لدى الإنسان ، ليقوم الأخير بتنفيذه وأذن فجميع المخلوقات من فعل الله ، وبعضها يتم بتوسط العبد الذي يحدد رغبته بنفسه ثم يخلق له الله تعالى أفعاله بناء عليها ، ومن هنا يتحمل الإنسان مسؤولية أفعاله ، ويكون قد أمكن التوفيق بين الجبرية والمعتزلة .

وقد قرر ابن رشد أن الله تعالى وهبنا قوة نستطيع بواسطتها أن نفعل ما نشاء ، وهي التي تعرف باسم الإرادة ، ونحن مسؤولون عن أفعال ونتائج تلك الإرادة ، فالله خلق فينا الإرادة ونحن نخلق بواسطتها أفعالنا الإنسانية ، ولذلك فنحن أحرار لكن حريتنا وإرادتنا تلك ليست مطلقة ، بل كثيرا ما تتأثر بأسباب خلقها الله أيضا ، وذلك مثل أفعالنا المنعكسة التي نضطر إليها ، كالسعال والتثاؤب وانغلاق العين وغير ذلك ، فالإنسان حر ولكن حريته ليست مطلقة محدودة ، وهو حر لأن الله خلق له إرادة يختار بها ، وفي نفس الوقت مجبر لوجود أسباب طبيعية خارجية خلقها الله أيضا ومن شأنها أن تحد من حريته تلك .

ويرى الشيخ الإمام محمد عبده أن الإنسان حر في اختيار أفعاله مستشهدا :

أولا : أن العقل والحس السليم تقرر حرية الإنسان في اختيار أفعاله التي تنسب إليه .

ثانيا : أن أوامر الله وتكليفه البشر القيام بأعمال معينة يعني أن الإنسان حر ويمكنه أن لا ينفذ أوامر الله .



لكن الامام محمد عبده قرر ايضا ان حرية الانسان ليست مطلقة بل محدودة ، لاننا كثيرا ما نريد عمل شيء ما تظهر له عوائق تمنع حدوثه ، كما ان الله تعالى في امكانه ان يسلبنا القدرة على الاختيار . اذن فالانسان حر لكن في حدود ، وفي هذا يتفق الامام عبده مع الاشاعرة لكنه يرفض فكرتهم عن الكسب .

وقد كانت نظرية محمد عبده للمناداة بنظريته عن حرية الانسان وضرورة تحمله مسؤولية افعاله ، هو ما وجده سائدا بين أهل عصره من تواقك واعتقاد بالجبر والقضاء الذي لا مرد له ، واذن لن يفعل الناس الا ما كتبه الله عليهم فقط ، ولهذا ركنوا الى الكسل والتخلف دون الجهاد ضد الاستعمار والاستبداد ، بل يرى محمد عبده ان الجبر مخالف للدين ، ويجب ان تؤول آيات القرآن التي يدل ظاهرها على الجبر ، كما ان الآيات الدالة على الحرية عشرات اضعاف الاولى والقول بحرية الانسان وخلق افعاله لا يعني الشرك بالله في عملية الخلق ، لان المشرك هو الذي يعترف بوجود قوة أعلى من قوة الله ، بينما خلق الانسان لافعاله ليس أعلى من قوة الله ، ومن ثم ليس شركا به .

ويرد محمد عبده على الجبريين والمتصوفة المحتجين بقوله تعالى : « والله خلقكم وما تعملون » الى ان في ذلك دليل حرية الانسان لان الله نسب العمل الى الانسان حين قال : « وما تعملون » ولم ينسبه الى ذاته تعالى .

ترتبط قضية القدر والقضاء بالاعمال المستقبلية ومدى حرية الانسان في صياغة المستقبل ولهذا فمن المفروض اذا اردنا معرفة ( القدر والقضاء ) ومدى حرية الانسان في صياغة اعماله ، ان نتوفر على عناصر ثلاث :

— ( الاول ) طبيعة الشيء نفسه الذي نتصرف فيه ، وعما اذا كان ثابتا او متحولا معروفا لدينا او مجهولا .

— ( الثاني ) : طاقة الانسان المعرفية والارادية وقدرته على التعبير وتحويل الاشياء .

— ( الثالث ) : العلاقة الجدلية بين قدرة الانسان و ( الشيء )  
نفسه لمعرفة قدرة الانسان على تغييره .

اما بالنسبة لطبيعة الشيء نفسه ، فان المدارس العلمية والفلسفية  
تكاد تتفق على استحالة ادراك طبيعة اي شيء سواء كان ماديا او معنويا .  
واذا كانت المعرفة المجردة قابلة للشك واختلاف الراي فان ( المادة )  
نفسها تتحول وتتغير باستمرار ولا يمكن ثباتها .

ونتيجة لذلك فالانسان لا يستطيع ادراك قيمة العوامل المرتبطة  
بذات الشيء ، ولا عن تغييره وتطوره من حالة الى حالة وتجدد الخلق .  
واذن فمعرفة مستقبلية اي شيء بدقة تكاد ان تكون مستحيلة الا بقانون  
الصدفة ، وقانون السببية .

اما عن العنصر الثاني وهو طاقة الانسان المعرفية والارادية بوقدرته  
على العمل والتصرف ، فان هذه المعرفة تختلف حسب التكوين العلمي  
والاجتماعي والاخلاقي وحسب ذكاء الانسان الذي يختلف بين الشخص  
والآخر اختلافا واقعيا واضحا كما ان الطاقة الارادية تختلف حسب  
التحديات والمواجهات وعلاقة النفس بسلامة الجسم ( بسيكوسوماتيك ) .

واما عن العنصر الثالث وهو العلاقة الجدلية بين قدرة الانسان  
وطبيعة الشيء المتصرف فيه فان الانسان مسير بطبيعة الحال لانه جزء  
من الكون خاضع للتطور والتغيير ، ولكن الانسان يتحكم في ( اللحظة  
الآنية ) التي يعيش فيها ويستطيع ان يكيف عمله معها عندما تنجز تلك  
الاعمال ، وهذه لحظة حريته ، ومجال اختياره . . واذن ، فالانسان مخير  
في شكل اعماله وصياغتها ، تلك الصياغة التي تأتي بعد ( نيته ) في  
تقريرها . . فالنية هي الاساس ( وانما الاعمال بالنيات ) والقدرات انما  
هي تلبية لداعي الارادة وهي نتيجة لعوامل بيولوجية ذاتية لا يتحكم  
الانسان فيها ، لانه لا يقدر ان يتحكم في ضربات قلبه ، مثلا لان القدرة  
الجسمانية مبرمجة موروثة في ذات الانسان تسير وفق مخطط ازلي قديم  
متوارث وخاضع لشفرة ازلية دقيقة التوجيه . وعلى هذا ، فالعلم يؤيد  
مبدأ المالكية في فهم القضاء والقدر ، كما يفهمه السلف الصالح وحددت  
الاشاعرة مفهومه بطريقة فلسفية دون ان يقع تناقض بين السلوك الانساني  
والنص القرآني والفهم العقلاني .

اما الواقعية فى الجانب السياسى لحياة الامام مالك ، فهي تظهر فى موقفه من حكم العباسيين حيث كان يرى ان الواقع السياسى ينفصل عن المثالية السياسية ، فالواقع يفرض الاستقرار وتحمل المسؤولية فى توطيد الامن بالبلاد ، ورعاية مصالح الامة ، وهذا ما يلزم كل مسلم بمساعدة النظام العام ليؤدي رسالته السياسية والاجتماعية .. غير ان المشروعية تظل مثلا اعلى تجب مراعاته ... ولذلك فقد انكر الامام ( طلاق المكره ) لان الاصل ان يؤخذ الانسان بالتزاماته الراضية دون اكراه ، وهذه مشروعيته يجب الالتزام بها كمبدأ مع الدفاع عنها ، ولا يمنع ذلك من استمرارية خدمة الدولة لانها تتحمل مسؤولية الاستقرار السياسى والاجتماعى ، مما يضمن ان يؤدي عمله ، ويعيش الاستقرار والامن . فمصلحة الامة فى الاستقرار الاجتماعى ، وضمان الحقوق وواقامة العدل ، والدفاع عن الحق ولهذا على العلماء الاضطلاع بمسؤولياتهم الدينية ، ولا يجوز ان يكون اى موقف على حساب المشروعية الدينية ، فشرعية الله يجب الاتعطل .. ولهذا نلاحظ ان الامام قارن بان يمين المكره لا تستوجب الطلاق لا ليحارب بذلك مذهبا سياسيا ، ولكن ليدافع عن حق ديني وقد اعتدى عليه واعتذر له الخليفة عن ذلك فقبل العذر ، ولعل هذا الموضوع فى حاجة الى تحليل عميق لثلاث تفهيم فلسفة الامام مالك على غير وجهها ، ولثلاث يظن احد ان هناك تناقضا بين الراى والاجتهاد ، والواقع المعاش التي تفرضه ظروف موقوتة .. وسوف اخص موقف الامام من ( يمين المكره ) ومن قضية ما يسمى بقدح ( القرءان او خلقه ) .. بتحليل اشمل نظرا للعلاقات بين الموضوعين وبين الوضعية السياسية فى عصر العباسيين من جهة حين كانوا يواجهون حروب الرومانيين ومحاولات محاصرة الروم المسيحيين ، كما كانوا يواجهون الصراعات الابدولوجية والفلسفية اليونانية الالحادية ، والصراعات مع الفكر المسيحى واليهودى من جهة اخرى .. فالامام مالك كان مسؤولا عن الاسلام ومدافعة الاتجاه المادى والالحادى ومسؤولا عن بلورة الفكر الاسلامى السنى . كما كان جاهدا لارساء السنة وتفسيرها وفق الاصول الاسلامية معتمدا على عمل اهل المدينة وفهمهم ، لانهم كانوا يعيشون ( الاسلام ) كما تركه النبى عليه الصلاة والسلام وكما اخذه الصحابة الابرار ، وعلمهم وفهمهم حجة لا يجادل فيها ، ولذلك فمواقف الامام مالك السياسية لها مبررات تستند الى ( الواقع ) واحتمال اخف الضررين دون تضحية بالاصول الواجب الاهتداء بها والاعتماد عليها لانها اصول لا يجوز تفويتها اطلاقا ...



الإستاذ عبد العزيز بن عبد الله

محصل على إجازة في الحقوق

متخصص في الشريعة والحقوق والتاريخ

( الملكة المفريفة )



## القضاء المغربي وخواصه ( الفتاوي والنوازل والوثائق )

بقلم : عبد العزيز بن عبد الله

القضاء : منصب ديني من متعلقاته الشورى ، وكان فى كل عاصمة ولاية قاض للجماعة فى عهد الموحدين وهو يتولى اختيار نوابه فى مناصب القضاء المحلية ، وكان الخليفة الموحدي يعين قضاة الجماعة دون تدخل الولاة فى كل من المغرب والاندلس ، وكان قضاة الاندلس اندلسيين فى الغالب (1) .

وكان القضاء يتعطل مع العدل وانصاف الناس ، فقد مكث عمر بن الخطاب على القضاء طوال عهد ابي بكر الصديق ، ومكث سنة لا ياتيه رجلا (2) ولكن عادة الموحدين عندما كان ملكهم مبسوطا على تونس انهم لا يولون القضاة اكثر من عامين عملا بوصية عمر بن الخطاب نفسه (3) . وذكر (الابى) فى شرح (مسلم) انه حين كانت قاعدة مملكة الموحدين مراکش كان القضاة انما يأتون لتونس منها (4) فى حين كان قضاة المغرب يختارون من سوس يام السعديين (5) وخطة القضاء هي اعظم الخطط بالاندلس

(1) البيان المغرب ج 3 ص 129 و 231 .

(2) ابن الاثير ج 2 ص 161 .

(3) تاريخ الدولتين ص 44 .

(4) الاعلام للمراكشي ( طبعة 1974 ) ج 1 ص 68 .

(5) تاريخ الدولة السعدية ص 25 .

لتعلقها بأمور الدين وكون السلطان نفسه لو توجه عليه حكم حضر بين يدي القاضي وذلك في المدن الكبيرة ، أما في الصغرى فالحكم الشرعي فيها هو المسدد ، وقاضي القضاة كان يسمى أيضا قاضي الجماعة (6) .

وكان عدد القضاة نحواً من خمسة عشر في مجموع المغرب ، وكان في كل من فاس ومراكش ثلاثة قضاة ولم يكن في القبائل سوى نواب عن القضاة ، أما في الجبال فإن العرف هو السائد عدا تحكيم الشرع أحياناً ولم يكن اختصاصهم يتجاوز الأحوال الشخصية والالتزامات الناجمة عن الجنايات الدموية مع رعاية أموال اليتامى ومراقبة العلول ورجال التوثيق والعلماء والإشراف ورجال الدين ووكلاء الغياب والمشرفين على الموارث (بوموارث) ونظار الإحباس والمساجد ، وكان قاضي السباط بفاس يشرف على جامعة القرويين وهيئة العلماء فكان للقاضي بذلك دور سياسي هام لذلك كان تعيين القضاة يحاط بعناية خاصة ولم يكن حكم القاضي خاضعاً لمراجعة محكمة استئنافية عدا رفع التظلم إلى السلطان بواسطة وزير الشكايات لجمع العلماء والنظر في قيمة التظلم فقط دون إصدار حكم جديد ، وكان القاضي يتسم في غالب الأحيان بالنزاهة والعدل يحرضه إيمانه كما يكبحه الرأي العام .

وقضاء الجماعة بالمغرب يوازي منصب قاضي القضاة بالمشرق (7) ولم يطلق المغرب وصف القضاة على غير الحكام الشرعيين في حين أطلق أحياناً خارج المغرب على الكتاب (8) وعلى التجار (9) . ومنذ عصر المرابطين كانت زعامة القضاء راجعة لقاضي الحضرة (أي مراكش) الذي كان عضواً في مجلس الشورى والذي أصبحت له سلطة كبرى على قضاة المغرب والاندلس وكانت هذه المشيخة تعطي أحياناً لقاضي سبتة وطنجة أو قرطبة من ذلك تولية هذا المنصب قاضي طنجة مروان بن عبد الملك بن إبراهيم بن سحنون اللواتي (10) .

(6) نفع الطيب ج 1 ص 103 .

(7) نفع الطيب ج 1 ص 338 .

(8) صبح الاعشي ج 5 ص 451 .

(9) البرد الموشى ص 7 .

(10) مشيخة مضاف .



وكان للقضاة مستشارون فى العهد المرابطى فكان ابن تاشفين اذا ولى احدا من قضاة يعهد اليه أن لا يقطع أمرا ولا يبت فى أمر الا بمحضر أربعة من الفقهاء فبلغ الفقهاء فى عهده مبلغا عظيما لم يبلغوا مثله فى الصدر الاول من فتح الاندلس .

وأصدر المولى محمد بن عبد الله الله ظهيرا أمر فيه القضاء بكتابة الاحكام فى كل قضية فى رسمين يأخذ المحكوم له رسما يبقى بيده حجة على خصه والمحكوم عليه رسما ، ومن حكم ولم يكتب حكمه ولم يشهد عليه العدول فهو معزول (11) ، وكان المخزن يرسل الى كل قبيلة من يقوم باختيار قضاة البادية قبل تعيينهم حتى لا يتولى سياسة الرعية غير الأكفاء وتسجل نتائج الامتحان فى تقارير وبيانات ترفع الى السلطان ليصدر أمره بالتعيين من ذلك ظهير صدر عام 1294 هـ / 1877 م اعتمد على تقييد لاختبار عمال دكالة وقضااتهم وأشياخهم (12) .

وقد لاحظ المولى اسماعيل جهل الكثير من رجال القضاء فأمر بحبس بعضهم ممن امتحنوا فتأكد جهلهم وسجنهم فى مشور فاس الجديد حتى تعلموا ضروريات الاحكام وعزل الكثير منهم ، وقد اشار القادري فى ( الازهار الندية ) الى هذا الحادث الذي حصره العلامة أكنسوس فى قضاة البوادي (13) .

وكان ثلاثة قضاة يتناوبون على الرباط لكل واحد ثلاثة أشهر وهم الفقهاء محمد بن أحمد الغربي وعبد الله بناني ومحمد بن اليسع (14) ، وعندما ترجم ابن القاضي فى درة الحجال (15) لأحمد بن محمد الطرون الفاسي ذكر انه كان بفاس وأنه لم يكن من اهل العلم وانما ولى لانهم كانوا يولون القضاء من يكون مليا وان لم يكن ذا علم لينكف بماله عن أموال الناس وعن الرشا وقد توفي هذا القاضي المتمول سنة 961 هـ / 1553 م . وكانت مجالات القضاء وأصنافه مختلفة ، منها قضاء العساكر حيث كان

(11) الاعلام للمراكشي ج 5 ص 123 .

(12) العز والصولة لابن زيدان ج 2 ص 8 .

(13) الاستقصا ج 4 ص 31 .

(14) اتحاف اعلام الناس ج 3 بعد ص 305 .

(15) ج 1 ص 89 .

ابراهيم بن يحيى قاضي العساكر فى عهد ابي الحسن المريني كما كان محمد بن ابي عامر قاضي القضاة فى المغرب وناظر العسكر (16) . وقد عمل قضاة مغاربة على التوالي بالمغرب والاندلس ، من بينهم علي بن عبد الله بن محمد الفاسي الذي ظل قاضيا بشاطبة الى 622 هـ / 1225 م ثم انتقل الى مراكش وحضر مجلس ابن القطان ثم استقضى بشريش وجيان وقرطبة وسبتة وفاس ثم اغمات وريكة ثم تولى قضاء النساء بمراكش وعرض عن ظهر قلب صحيح البخاري (17) . وقد استقضى الفقيه عمر بن عبد الله بن محمد الاغماتي المحدث النحوي بفاس وهو ابن عشرين سنة وكذلك الفقيه عمر بن محمد بن حم كردس الدمناتي الذي استقضى بقصبة مراكش وهو ابن عشرين سنة أيضا ومحمد السعيد بن محمد بن عمر قاضي الجماعة بمراكش استقضاه المولى سلمان بسجلماة وهو ابن خمس وعشرين سنة (18) .

اما الاستئناف فقد كان فى عهد الحماية نوعين : ابتدائي لاحكام قضاة البوادي وما فى حكمها من احكام قضاة صغار المدن ويكون عيه قاضي المدينة بمنطقته المعينة فى ظهير تنظيم « العدلية » خاصة فى مكناس والرباط والدار البيضاء او عند أحد قضائها ان تعدد كما فى قضاة فاس ومراكش .

والنوع الثاني وهو النهائي تأسس مجلس شرعي أعلى بالبلاط الملوكي يتركب من رئيس وأربعة أعضاء من العلماء وثلاثة نواب وستة كتاب وثلاثة خدمة وهو يتلقى استئناف احكام قضاة قواعد المدن .

وكان القضاء يحظى بثقة الشعب لحسن الاحدثة ، فقد تحدث ( جان موكي ) فى رحلته الى المغرب ( 1601 - 1607 ) عن قضاة المغرب فوصف سرعة وعدالة المسطرة القضائية عندهم (19) . كما ذكر (لودوفيك) (20) ان كل فخذة من القبائل المغربية كانت تشتمل على مكان يستخدم كمسجد ومكان آخر لتحفيظ القراءان وقاض يصدر الاحكام .

(16) ابن عسكاري ج 2 ص 376 .

(17) الاعلام للمراكشي ج 6 ص 2 ( خ ) .

(18) الاعلام للمراكشي ج 7 ص 5 - ط. الرباط .

(19) الوثائق الفميسية فى تاريخ المغرب ( دوكانستر - س 1 - السميون ج 2 ص 400 .

(20) فى كتابه « المغرب المعاصر امبراطورية تنهار » ( ص 114 ) .

ومن المصنفات التي صدرت في الموضوع :

— ( تبصرة الحكام في اصول الاقضية ومناهج الاحكام ) لابن فرحون ابراهيم بن علي اليعمري ( مكتبة تطوان ( 1405 ) : ثلاث نسخ ) .  
— ( جمهرة من حكم بفاس وقضى في الدولة العلوية وجرى به القضاء ) ( رجز في 300 بيت ) لابي القاسم الزباني ( نسخة بالخزانة الفاسية والمكتبة الاحمدية السودية بفاس وخم 2348 ) .

— ( تكميل قضاة فاس على ما في جذوة الاقتباس ) ( الخزانة الملكية = خم 4792 ) .

— ( جواب في الفرق بين خطة القضاء وخطة الولاية وخطة الحسبة باعتبار عرف زماننا ) لاحمد بن خالد الناصري ( الخزانة العامة بالرباط ( خع ) 2295 د ( م = 6 - 8 ) .

— ( آفاق الشمس وأعلام النفوس في الاقضية النبوية ) لاحمد بن عبد الصمد الخزرجي الفاسي .

— ( الاحكام من آي خير الانام ) للحسن بن علي بن القطان . جمعه بأمر السلطان عمر المرتضى الموحي ( خزانة القرويين ( حق ) ل 40 / 292 ) .

— ( منظومة في ادب القضاة وبيان صنعة القضاء ) ( 272 بيتا ) اسمها ( حديقة القضاة ) ( خع 1862 د ) ( م = 1 - 6 ) للعربي بن عبد الله المستاري رئيس البحر في عهد سيدي محمد بن عبد الله .

— ( قضاء ركب الحجيج ) قلد يوسف المريني الفقيه محمد ابن زغبوش قضاء ركب الحجيج عام 703 هـ / 1303 م ( 21 ) .

— ( المذهب الرائق في تدبير الناشئ من القضاة وأهل الوثائق ) . المتحف البريطاني ( عدد : 242 ) .

---

( 21 ) تاريخ ابن خلدون ج 7 ص 226 .

— ( قلادة التسجيلات والعقود وتصرف القاضي والشهود ) كلاهما لموسى بن عيسى المغيلي ( 791 هـ / 1389 م ) .

— اصلاح القضاء بالمغرب أيام السلطان سيدي محمد بن عبد الله « حصول المسرة والانس في بيان مدارك الفصول الخمس » .  
خـ 330 د ( م = 103 - 124 ) .

دراسات مغربية عن تاريخ القضاء بالمغرب ( عبد الله الجراي ) .  
مجلة دعوة الحق - عدد 1 ( 1965 ) .

تاريخ القضاء بشمال المغرب على عهد الحماية ( الحسن بن عبد الوهاب ) . مجلة البحث العلمي - عدد 9 ( 1966 ) .

القضاة والعذول بالمغرب ( تاريخ تطوان ج 1 ص 137 ) .

— القضاء في جنوب المغرب ( روبر موطناني - 1924 ) .

— التنظيم القضائي والمسطرة بالمغرب - ص 459 ( عام 1948 ) .

### الافتاء :

ظهرت خطة المفتي بالمغرب في عهد محمد الشيخ السعدي اقتباسا من الاتراك وقد تقلد منصب الفتوى بفاس في عهد محمد الشيخ محمد بن عبد الرحمن بن جلال المفراوي التلمساني نزيل فاس كما تقلدها بمراكش أيام عبد الله الغالب محمد شقرون بن هبة الله الوجديدي التلمساني ( الدوحة ص 9 و 86 ) وكان يعتبر من أسمى الوظائف لا يرخص فيه إلا لدوي المروءة والدين ومن « طرأ عليه أو ظهر منه ما يخالف ذلك يعزل ويضرب على يده وربما عوقب وتكل به » .

( راجع نصوص ظهائر في الموضوع في ( العز والصولة ) لابن زيدان ج 2 ص 55 حيث أمر المولى عبد الرحمن مثلا برفع يد المفتين عن الفتوى بطنجة نظرا لفساد الاحكام والتلبيس على العوام وذلك في 25 رمضان 1274 هـ ) .

وكان ( مجلس المفتين ) بالمغرب يعمل تارة كمحكمة عليا للنقض والابرار وأخرى كهيئة استئنافية ، وهذا المجلس يجمعه السلطان عند الحاجة للنظر فى قضية فقهية قبل احوالها على محكمة جديدة . وكان السلطان يصدر الاحكام مرة فى الشهر ويتلقى طلبات الاستئناف ويتقاضى امامه الاجانب أكثر من رعاياه ، وأول قاض بعد السلطان هو المفتي الذي يتلقى طلبات الاستئناف ، وكان هنالك ثلاثة مفتين بمراكش وفاس وتارودانت (1) . وقد شملت عناية ملوكنا العلويين الاماجد رجالات الافتاء فى كافة انحاء العالم الاسلامي وخاصة فى الحرمين الشريفين فقد حبس السلطان سيدي محمد بن عبد الله اموالا طائفة على مفتيي المذاهب الاربعة وطلبتهم بالمدينة المنورة كما حبس مالا عظيما على قراء ( الفتوحات الالهية و ( الجامع الصحيح ) من اهل المذاهب الاربعة بالمدينة المنورة (2) . وكان المفتي يتلقى الاسئلة والاستفسارات والاستيضاحات فى القضايا الفقهية من مجموع البلاد مثال ذلك الفقيه محمد بن ابراهيم السباعي الحاجي رئيس قلم الفتوى بمراكش الذي كانت ترد عليه الاسئلة من جميع انحاء المغرب فيجب عنها بما يهر العقول بلون تسويد لكثرة تحصيله واستحضاره ولا يبقى عنده منها نسخة ولو جمعت فتاويه لأرست على ( نوازل المعيار ) كان يقول ( نحن رجال وهم رجال ) (3) . ولمحمد الاغلالي ( القواعد التي يجب على المفتي العمل بمقتضاها ) ( 307 من الايات ) ( خـم 1242 د . )

وكذلك ( أرجوزة فيما تجب به الفتوى وما يعتمد من الكتب ) لمحمد النافه الشنجيطي ( المطبعة الملكية بفاس عام 1282 هـ / 1865 م ) .

وممن تصدر للافتاء بالمغرب العلماء :

— ابراهيم بن عبد الملك الضرير السوسي كان خرازا ( 1316 هـ / 1898 م ) .

— مفتي سجلماسة ابراهيم بن هلال بن علي الصنهاجي المشتراي ( 903 هـ / 1497 م ) .

- 
- (1) فى رحلة R.O.C ( م.س. ا. السعديون - 1925 ج 2 ص 397 ) بالنسبة لعام 1609 .  
(2) الاتحاف ج 3 ص 233 .  
(3) الاعلام للمراكشي ج 7 ص 193 - الرباط .

- ابراهيم السرغيني الخلوفي .
- المفتي أبو بكر بن مسعود المراكشي شيخ المالكية بدمشق  
( 1032 هـ / 1622 م ) .
- ابن علي أبو القاسم الحساني الهبطي المفتي ( 956 هـ / 1549 م )  
( الجدوة ص 319 ) .
- المفتي أحمد بن الحاج العباس الشرايبي ( 1329 هـ / 1911 م ) .
- أحمد بن أبي مالك عبد الواحد بن أحد السجلماسي مفتي مراكش  
( الاعلام للمراكشي ج 2 ص 44 ) .
- أحمد بن علي السالمي مفتي مراكش ( أحمد بن محمد بن علي  
حسب الحضيكي ) .
- المفتي أحمد بن قاسم بن عبد الرحمن القباب قاضي جبل  
طارق ومشاور الدولة ( 779 هـ / 1377 م ) - له فتاوى مدونة في  
( معيار الوثائقي ) .
- أحمد بن القاضي التلمساني شاعر الرباط ومفتيه ( توفي  
حوالي 1180 هـ / 1766 م ) ، ( الاغتياب ج 1 ص 20 ) .
- مفتي فاس أحمد بن محمد بن أحمد بن يحيى المقرئ نزيل  
فاس والقاهرة ( 1041 هـ / 1632 ) وهو صاحب ( نفح الطيب ) له فتاوى  
نقلها صاحب ( المعيار ) .
- المفتي أحمد بن يحيى الوثائقي الفاسي ( 914 / 1508 م )  
له ( المعيار المغرب والجامع المغرب عن فتاوى أهل افريقية والاندلس  
والمغرب ) ط . على الحجر بفاس عام 1315 . خع 400 د ( 5 مجلدات ) .
- المفتي الحسن بن أحمد بن عبد الرحمن الهزميري .
- المفتي الحسن بن عثمان الوثائقي شيخ ابن الخطيب .

— المفتي حمادي جيرو أبو الفضل صاحب ( معيار التحقيق في مبنى الفتاوى والتوثيق ) ط. بالدار البيضاء .

— مفتي مراکش سعيد بن محمد بن أحمد جيمى السوسي ( 1313 هـ / 1895 م ) .

— مفتي مراکش ابن عمير الطيب الشرقي قيم خزانة الحسن الاول .

— مفتي فاس عبد الرحمن بن جعفر بن أدریس الكتاني ( 1334 هـ / 1916 م ) .

— صاحب تحفة الفتاوى عبد الرحمن بن عبد القادر الفاسي ( خـع 1136 د )

— ابن المعجوز عبد الرحيم بن أحمد الكتامي السبتي الاصيلي الفاسي شيخ الفتيا ( 413 هـ / 1022 م ) لازم ابن أبي زيد القيرواني .

— عبد السلام بن عمر بن إبراهيم مفتي وقاضي الرباط ( 1356 هـ / 1937 م ) .

— المفتي المشاور عبد العزيز بن عبد الله ابن حزمون .

— مفتي فاس عبد العزيز موسى الخطيب .

— مفتي فاس عبد العزيز الورياجلي .

— عبد القادر بن محمد بن عبد القادر ابن الطالب ابن سودة ، له ( عمدة الراوي في جمع ما من به المولى من الفتاوى ) ( خم 724 ) .

— المفتي ابن خلوفا عبد الله بن أحمد السبتي دفين أغمات ( 537 هـ / 1142 م ) أحد حفاظ المذهب بسبته نزل ببني عشرة بسلا ثم أغمات حيث أصبح مفتيا .

— المفتي عبد الله بن عبد الواحد الورياجلي المتوفى بدرعة ( 927 هـ / 1520 م ) .

- مفتي أهل سبتة عبد الله بن غالب الهمداني النكوري .
- مفتي فاس عبد الله العبدوسي .
- عبد الله الوانغيلي الحافظ .
- مفتي فاس وقاضيهما عبد الواحد بن أحمد الحميدي .
- مفتي مراكش علي بن عبد الرحمن السلاسي قاضي فاس ومراكش في عهد المنصور السعدي .
- علي بن عبد الله بن خلف بن النعمة البلنسي .
- مفتي الجبل الأخضر علي بن عبد الواحد بن محمد السجلماسي التافلاتي .
- المفتي المفسر ابن هارون الطنجي علي بن موسى المطفري ( 951 هـ / 1545 م ) .
- مفتي مراكش عمر بن عبد الواحد الدويري .
- المفتي عيسى بن أحمد بن محمد البطوئي الماواسي الفاسي ( 896 هـ / 1490 م ) .
- مفتي مراكش وقاضيهما الفاضل بن المكي السرخيني .
- ابن الحفيد السباعي محمد بن إبراهيم شيخ الجماعة بمراكش المحدث الحافظ انتهت إليه رئاسة الفتوى بمراكش وباقي المغرب ( راجع نماذج منها في الاعلام للمراكشي ج 6 ص 276 ) .
- مفرج محمد بن أحمد بن أبي الجليل الاموي .
- مفتي مراكش محمد الطاهر بن أحمد الفلالي النجار ( الاعلام للمراكشي ج 5 ص 160 الطبعة الاولى ، او ج 6 ص 162 ط . الرباط ) .



— مفتي فاس ابن باق محمد بن حكم أبو جعفر السرقسطي المتوفى بفاس ( 538 هـ / 1444 م ) .

— ابن حكم عاشر بن محمد رائد المفتين بالاندلس وقاضي مرسية الى انقراض الدولة اللتونية ( 567 هـ / 1172 م ) .

— محمد بن سليمان السلي حافظ المغرب .

— مفتي فاس محمد بن عبد العزيز التازفدري مشاور الدولة ( 833 هـ / 1428 م ) فتاويه كثيرة مدونة في ( معيار ) الوثريسي ( الجذوة ص 148 ) .

— مفتي دمنات محمد بن عبد الله بن عبد الرحمن الكيكي نسبة الى جبل خارج مراكش ) ، ( 1185 هـ / 1779 م ) .

— ابن الجد أبو بكر محمد بن عبد الله بن يحيى بن فرج الفهري وهو جد بني الجد الذين اول قادم منهم الى فاس الاخوان ولداه عبد الرحمن واحمد .

انتهت اليه الرئاسة في الحفظ والفتيا قدم لمبايعة عبد المومن مع ابن العربي ( 586 هـ / 1190 ) ( الجذوة ص 168 / الانيس المطرب ج 2 ص 182 / الحل الموشية ص 34 ) .

— مفتي مراكش محمد بن عبد الله البوعبدلي الرجرجي قاضي تادلا ( 1022 هـ / 1614 م ) ( الاعلام للمراكشي ج 4 ص 263 ) .

— مفتي فاس محمد بن عبد الوهاب بن محمد ابن ابراهيم الدكالي ( 1036 هـ / 1627 م ) .

— المفتي محمد بن العربي البقالي المستاري ( 1377 هـ / 1957 م ) له ( مذكرات وفتاوى ) .

— مفتي مراكش محمد بن العربي التطاري ( كان حيا عام 1282 هـ / 1865 م ) ( الاعلام للمراكشي ج 6 ص 73 ) ( الطبعة الاولى ) .

— المفتي محمد بن علي الزعراري المراكشي ( 1323 هـ / 1905 م ) ( الاعلام للمراكشي ج 7 ص 135 ) ( ط . الرباط ) .

— المفتي محمد بن علي المدلوني الدمناتي ( 1306 هـ / 1888 م ) ،  
تصدى للفتيا فى قبائل دمنات وفطواكة والسراغنة وهنتيفة والاطلس .

المفتي محمد بن علي المنبهي ، له فتاوى جمعها تلميذه علي بن ابي  
القاسم البوسعيدى العيسى ( أو أحمد بن علي حسب مجموعة فى  
خمس 4500 ) .

— ابن الطلاع أو الطلاعي محمد بن الفرج القرطبي مفتي الاندلس  
ومحدثها ( 497 هـ / 1104 م ) .

— مفتي فاس محمد بن قاسم بن أحمد القوري ( 872 هـ / 1467 م ) .

— مفتي فاس محمد بن قاسم القصار .

— مفتي العدوتين محمد الهاشمي بن محمد اسكلانطو .

— مفتي مراكش محمد المطيع بن محمد العباسي وقاضي  
الجماعة بفاس ( 1295 هـ / 1878 م ) .

— المفتي ابن هبة الله محمد بن محمد الوجديجي الملقب شقرون  
نزىل فاس واصبح مفتي مراكش وباقي مدن المغرب ( 983 هـ / 1575 م ) .

— ابن المرابط محمد المفتي قاضي مراكش من رجال القرن  
الثالث عشر .

— مفتي مراكش محمد بن المكي بن الحسن العمراني قاضي  
المواسين والصويرة ( الاعلام للمراكشي ج 5 ص 296 ) .

— المفتي محمد السطى حافظ المغرب وفقه فتواه .

— المفتي محمد السليطن السملالي شيخ الجماعة في القراءات بمراكش .

— مفتي العلوتين المعطي بن محمد بن قاسم الممزوزي ( توفي حوالي 1275 هـ / 1858 م ) .

### النوازل :

هي القضايا والوقائع التي يفصل فيها القضاة طبقا للفقہ الاسلامي وقد كتبت فيها رسائل ومجلدات عديدة منها :

— ( معين الحكم في نوازل القضايا والاحكام ) لابراهيم بن حسن المكني ابن عبد الرفيح ( خم 8119 / 4032 / 5052 ) .

— نوازل ابراهيم بن هلال بن علي الزلماطي الفلالي المشتراي مفتي سجلماسة ( 903 هـ / 1497 م ) خم 2794 / خم 1344 / مكتبة تطوان ( 585 / 605 ) .

رتبها علي بن أحمد بن محمد الجزولي الحياتي الرموكي ( 1049 هـ / 1639 م ) في ( ترتيب نوازل ابراهيم بن هلال خم 4043 / 4055 / 9813 ) وجمعها أيضا تلميذه أبو القاسم بن محمد بن علي عام 901 هـ / 1497 م وطبع على الحجر بفاس عام 1318 هـ / 1900 .

— نوازل ابن رشد أبي الوليد ( خق 1620 ) .

— نوازل أبي محمد بن القاسم خع 1839 د ( م = 1 - 30 ) .

— نوازل أحمد بن علي الهشتوكي البوسعيدى خم 7144 ( مبنور الاخير ) .

— نوازل أحمد بن قاسم بن عبد الرحمن القباب مشاور الدولة وقاضي جبل طارق ( 779 هـ / 1377 م ) .

— نوازل أحمد الشدادي القاضي النوازلي المتوفى بزرهون ( 1146 هـ / 1733 م ) شجرة النور 336 / الاستقصا ج 4 ص 127 .

— نوازل عبد الصمد بن التهامي بن المدني جلون نزيل طنجة  
( 1352 هـ / 1933 م ) .

— نوازل عبد القادر بن علي الفاسي الفهري ( 1091 هـ / 1680 م ) .

— النوازل الكبرى طبعت بفاس على الحجر بدون تاريخ ومعها  
مقدمة في التعريف بها في سفر كبير وتسمى ( الاجوبة ) وله ( النوازل  
الصفري ) اجاب فيها بعضهم عن مسائل في العبادات وغيرها .

طبع مع نوازل الشيخ التاودي ابن سودة . وطبعت منفردة والكل  
على الحجر بفاس في ( 339 ص ) .

— ( نوازل ) العربي بن محمد الهاشمي العزوي الزرهوني  
( 1260 هـ / 1844 م ) في مجلدين .

— ( نوازل ) ابي الحسن علي بن عيسى بن علي بن احمد الشريف  
العلمي ، جمع فيها اجوبة من معاصريه وسلفه واجوبة اشياخه ، ثلاث  
نسخ في خع 876 د / 1015 د / خم 2622 / 9041 ، طبعت على الحجر  
بفاس مرارا في جزء واحد ثم جزئين .

— ( نوازل ) عمر بن عبد القادر الرندي ( 1290 هـ / 1873 م )  
( السلوة ج 2 ص 368 ) من اجمع نوازل المتأخرين .

— ( مذاهب الحكماء من نوازل الاحكام ) للقاضي عياض ( خم 4042 ) .

— ( الاعلام بنوازل الاحكام ) مع ذكر الوقائع والاحداث الاندلسية  
لعيسى بن سهل ابي الاصبع الجياني قاضي طنجة ومكناس وغرناطة  
( 486 هـ / 1094 م ) جزآن متوسطان في خق = ل 80 / 299 / ق 86  
( نسخة غير تامة ) / خع 1728 ( 106 ورقة ) .

— ( نوازل ) عيسى بن عبد الرحمن السكتاني الريراكي قاضي القضاة  
بمراكش وتارودانت ( 1062 هـ / 1652 م ) ( خع 224 د ) .

— ( نوازل في الفقه ) لعيسى بن علي الشريف ، ( خمس نسخ في  
خم من 636 الى 4220 ) .

— (نوازل) لمحمد بن احمد العبادي قاضي الجماعة بمراكش نقلها ابن ابي القاسم السجلماسي ( الاعلام للمراكشي ج 5 ص 132 ) (الطبعة الاولى) او ج 6 ص 134 . ( ط . الرباط ) .

— ( الجامع الحاوي للنوازل والفتاوي ) لمحمد بن احمد العبادي الكانوني ( 1357 هـ / 1938 م ) .

— (أجوبة في نوازل) لمحمد بن احمد الكماد دفين فاس (1116 هـ / 1705 م ) ( السلوة ج 2 ص 30 ) .

— (نوازل) محمد بن احمد المسناوي الدلائي (1136 هـ / 1724 م) .  
جمعها تلميذه محمد بن الخياط الدكالي في سفر طبع على الحجر بفاس ( 1345 هـ / 1926 م ) .

— (نوازل) لمحمد بن الحسن المجاصي قاضي فاس ( 1103 هـ / 1691 م ) جمعها بعض تلامذته في حياته ( طبعت على الحجر بفاس ) .

— (نوازل) لمحمد التاودي بن الطالب ابن سودة جمعها ولده القاضي ابو العباس ، ط . على الحجر بفاس عام 1301 هـ وفيها ( النوازل الصغرى ) للشيخ عبد القادر بن علي الفاسي ( طبعت مرتين ) .

— (أجوبة في النوازل) لابن ناصر محمد بن عبد السلام بن عبد الله .

— (مواهب ذي الاجلال في نوازل البلاد السائبة والجبال) لمحمد بن عبد لاله ابن عبد الرحمن الكيكي ( 1185 هـ / 1779 م ) وقف عليه السيد عبد السلام بنسودة بمراكش في مجلد ، خم ( د م = 2292 ) وله حاشية على ( نوازل العباسي ) ( الاعلام للمراكشي ج 6 ص 680 ) الرباط .

— (نوازل) محمد بن محمد الورزازي خم ( 8079/6885/5768 ) .

— (النوازل) لمحمد بن محمد بن محمد التامراذي كان محور النوازل

في ناحيته بسوس ( 1285 هـ / 1868 م ) ( المعسول ج 8 ص 198 ) .  
— (نوازل) محمد بن المختار بن الاعمش الشنقيطي ( خم 5742 ) .

— (النوازل) للمكي بن عبد الله البناني مفتي الرباط (خع 1852د)  
( 51 ورقة ) .

— (النوازل) للمهدي بن محمد الوزاني ( 1342 هـ / 1923 م ) له  
( النوازل الصغرى ) ( خع 1715 د ) ( الجزء الاول فقط طبعت بفاس فى  
اربعة اجزاء ) ( والنوازل الجديدة الكبرى فى أجوبة اهل فاس وغيرهم  
من اهل المدن والقرى ) خع 871 د ( الجزءان الاول والثاني ) ( شجرة  
النور ص 435 ) .

— (الدعوة المكنونة فى نوازل مازونة) ليحيى بن أحمد بن عبد الله  
المفيللى ( خم 2132 ) .

— (نوازل المزارعة) فى ( معيار الوزاني ) دراسة وترجمة (بيرك)  
الرباط 1940 .

وقد برز علماء كبار فى النوازل منهم محمد الكبير بن إدريس  
العمرائى ( 1278 هـ / 1861 م ) .

الاعلام للمراكشي ج 5 ص 318 ( الطبعة الاولى ج 6 ص 313 )  
( طبعة الرباط ) .

## الوثائق :

هي العقود التي يسجلها الموثقون العدول وقد عرف الوثيقة ابن  
الخطيب فى كتابه ( مثلى الطريقة فى ذم الوثيقة ) وهي كراسة تحدث فيها  
عما يفعله بعض عدول فاس وسلا وسجلماصة مما يتنافى مع الاستقامة  
المثالية التي امتاز بها عدول هذه الحواضر الثلاث ( نسخة بخزانة الاخ  
الاستاذ محمد ابراهيم الكتاني ) .

ومن الكتب المصنفة فى الموضوع بالمغرب :

كتاب ( الوثائق ) لابراهيم بن عبد الرحمن الفرناطي ( 751 هـ /  
1350 م ) ، ثلاث نسخ فى خع 1418 د / 872 د / 1090 د .

توجد فى خم 4501 / 4689 ( وثائق فقهية ) له أيضا او وثائق  
5222 / 5253 / 7401 . كما يوجد ( كتاب فى الوثائق ) فى خم 3507  
لابراهيم أن احمد الفرناطي .

— ( المقصد المحمود فى تلخيص العقود ) لعلي بن محمد الصنهاجي  
الجزيري او علي بن يحيى بن القاسم الريفى ( 585 هـ / 1189 م )  
نسختان فى الزيتونة 390 / 2833 / المكتبة الوطنية بتونس ( 539 م )  
وهي معروفة بوثائق الجزيري . شرحها أحمد بن محمد بن ابراهيم  
الجنان المكناسي سماه : ( المنهل المورود فى شرح المقصد  
المحدود ) ثلاث مجلدات ( الجذوة ص 78 ) .

— ( الكتاب الفائق او اللائق لمعلم الوثائق ) لابن عرضون أحمد بن  
الحسن الشفشاوني ( مكتبة تطوان 605 ) / خم 2293 د ( 264 ص ) /  
1090 د / 1078 د / خم 8997 مع أربعة نسخ أخرى .

— الوثائق لاحمد بن عبد الرحمن الفشتالي ( القرويين 1447 ) .

وثائق الفشتالي شرحها لاحمد بن يحيى الونشريسي صاحب  
( المعيار ) سماها ( غنية المعاصر والتالي فى شرح وثائق أبى عبد الله  
الفشتالي ) ( طبع على الحجر بفاس مرتين فى 508 و 418 ص ) .

— ( المنهج الفائق والمنهل الرائق والمعنى اللائق بآداب الموثق  
واحكام الوثائق ) . يعرف بوثائق الونشريسي .

16 بابا فى سفر وسط ( 284 ص ) خم 1377 د ( 142 ورقة )  
خم 1354 د / 889 د ط . على الحجر بفاس ( 1292 هـ / 1875 م ) .

وتوجد نسخة تحمل نفس الاسم فى ( مكتبة تطوان 580 / 666 )  
منسوبة لاحمد بن عبد الواحد الونشريسي .

— الوثائق الفرعونية لحمدون بناني الشهير بفرعون ( 1261 هـ /  
1845 م ) ط . على الحجر بفاس عدة مرات .

شرحها عبد السلام الهواري ( 1328 هـ / 1910 م ) ( خم 2477 د )  
( 245 ص ) طبع الشرح مرارا .

— وثائق فقهية لسيدى عبد الرحمن بن عبد القادر الفاسي (خم 4514-  
9077) .

— ( كتاب فى الوثائق ) على نمط ابن عرضون لعبد الرحمن بن عبد  
الله لبريس الرباطي .

— ( الفائق على التأليف بالوثائق ) لعبد الله بن محمد بن شعيب  
الغشتالي ( خم 206 د / القرويين 141 / مكتبة أحمد تيمور 361 ( فقه ) .

— ( النهاية والتمام فى معرفة الوثائق والاحكام ) خم 2482 د ،  
فصول / خم 683 / 876 / 811 / 8324 غير تامة لعلي بن عبد الله  
المتيطي نزيل سبتة موثق مشهور بفاس مهر فى كتابة الشروط وضبط  
السجلات ( 570 هـ / 1174 م ) .

— ( وثائق مختصرة ) لابن عباد محمد بن ابراهيم الرندي الفاسي  
( خم 4351 ) .

— ( الوثائق ) لابن عفيون محمد بن ابي بكر الغافقي المتوفى بعد  
584 هـ / 1189 م ) .

— ( وثائق الغشتالي ) محمد بن احمد بن عبد الملك ( 779 هـ / 1377 م )  
خم 1086 د / 1393 د / خم 2108 م ( ص 221 - 425 ) طبعت على  
الحجر بفاس عدة مرات .

— ( وثائق الشريف الغرناط ) محمد بن أحمد بن محمد الشريف  
السبتي الغرناطي قاضي الجماعة بقرطبة ( 760 هـ / 1358 م ) طبع على  
الحجر بفاس ( 28 ص ) .

— ( اختصار النهاية والتمام فى معرفة الوثائق والاحكام ) لابن هارون  
محمد الكناني ، ( خمس نسخ فى خم من 359 الى 8369 ) .

— ( التهذيب الرائق فى تدبير الناشئ من القضاة وأهل الوثائق )  
المتحف البريطاني ( عدد 242 ) لموسى بن عيسى المغيلي ( 791 هـ /  
1389 م ) .



( الوثائق بالاندلس ) ( راجع اسبانيا المسلمة ص 84 ) .

ولن نختم هذا البحث دون أن نشير الى نموذجين من الدراسات حول علم يندرج فى الفقه والحساب لنتبين مدى شمولية الفقه بالاضافة الى علم آخر منفصل يعد من فروعه ، هو علم التوقيت والفلك ( نخص بالذكر الفرائض والاسطرلاب ) .

### الفرائض :

علم يدخل فى الفقه والحساب برع فيه كثير من علماء المغرب نظرا لصلته الوثيقة بجانب هام من الشريعة الاسلامية وقد تحدث عنه ابن خلدون ( ج 1 ص 810 ) . ومن العلماء الذين برزوا فى ذلك :

— ابراهيم بن عبد الله بن محمد بن ابراهيم النميري الفرناطي المعروف بابن ابي حاج صاحب الرجز فى الفرائض ( الجدوة ص 87 ) .

— ابراهيم بن ابي بكر بن عبد الله التلمساني البيرى الوشقى نزىل سبتة ودفن بها المتوفى بعد 690 هـ / 1291 م ( البستان لابن مريم ص 55 ) له أرجوزة فى الفرائض شرحها علي بن يحيى العصونى ( خـم 2149 د ) .

— ابو الفضل بوشتى بن الحسن بن محمد الصنهاجي المتوفى 1365 هـ / 1945 م ، له حاشية على شرح الفرائض للشيخ الخرشي سماها : ( الايضاح والتحصيل على شرح الخرشي لفرائض خليل ) ( طبع بفاس فى 336 ص ) .

— احمد بن سليمان الرسموكي الجزولي له « حلية الجواهر المكنونة فى صدق الفرائض المسنونة » ( خم 936 / خم 882 ) « تلخيص شرح الفرائض الكبرى للجزولي » ( خم 1557 ) .

— ابن زافو احمد بن عبد الرحمن المغراوي صاحب ( منتهى التوضيح فى عمل الفرائض من الواحد الصحيح ) ، ( خم 5666 ) .

— فرائض زيد بن ثابت تقييد عليها لاحمد بن محمد بن ابراهيم قاضي العرائش وآسفي ( 1334 هـ / 1916 م ) ط . فاس ( 32 ورقة ) .

— ابن البناء احمد بن محمد الازدي المراكشي صاحب (الفصول فى الفرائض ) شرحه يعقوب بن ايوب بن عبد الواحد الموحدى (خع 539) .

— احمد بن محمد بن خلف الحوفى القلمى قاضى اشبيلية فى عهد يوسف الموحدى ( 580 هـ / 1184 م ) صاحب ( الفرائض الحوفية ) خع 2310 د / 2011 د / خم 3151 - 6873 / عليها شرح لمؤلف غير مذكور .

— ابن الخياط احمد بن محمد بن عمر الزكاري صاحب ( حاشية على شرح الخرشي للفرائض ) طبعت على الحجر بفاس مرارا وبمصر ( خع 2477 د ) . وله ( نظم فى احوال الجد من الفرائض ) مع شرح عليه طبع على الحجر بفاس .

— وللامام السهيلي كتاب سماه ( علم الفرائض ) المتحف البريطاني ( 420 ) .

— كما لابن هبة الله الوجديجي الملقب شقرون نزيل فاس ومفتي المغرب ( شرح على رجز أبي اسحاق التلمساني المعروف بالتلمساني فى الفرائض ) .

— ولابي البقاء صالح بن عبد الله بن الشريف الرندي (أرجوزة فى الفرائض ) الاسكوريال 943 - 954 / وتوجد نسختان فى خم ( 2251 / 298 ) تسمى ( الوافي فى نظم القوافي ) منسوبة الى ( ابن شريف الرندي ابي الطيب بن ابي الحسن ) .

— ولعبد الحميد المغربي نزيل طرابلس الشام ( المنهل الفاضل فى علم الفرائض ) خع 2439 د ( الكتاب الثاني م = 72 - 85 ) .

— ولعبد القادر بن ابي القاسم البوكيلي التادلي ( شرح فرائض الشيخ خليل بن اسحاق المالكي ) خع 2455 د ( م = 267 - 312 ) .

— وللعربي بن أحمد بن الشيخ التاودي ابن سودة ( فتح الملك الجليل فى حل مقفل فرائض خليل ) .

— ولعلي بن محمد بن علي الحضرمي الاشبيلى ( كتاب فى الفرائض ) .

— ولعلي بن ميمون الغماري قاضي شفشاون ( المتوفى ببلنان 917 هـ / 1511 م ) ( متن الفرائض ) خع 2425 د ( م = 192 - 238 ) رسالة فى الفرائض ( خم 6027 ) شرح الرسموكي علي بن أحمد بن محمد ( خـع 2425 د ) .

— علي بن يحيى بن محمد بن صالح المصنوني المغيلي ( القرن التاسع ) له شرح الأرجوزة التلمسانية لابراهيم بن أبي بكر الشهير بالبيري ( 690 هـ / 1291 م ) خع 2149 د / مكتبة تطوان ( أربع نسخ منها عدد 331 ) / دار الكتب الوطنية بتونس ق 148 - س 25 .

— ولابن جزى محمد بن أحمد ( كتاب الفرائض والوصايا ) خع 2057 د ( م = 1 - 17 ) .

— ولابن رشد الحفيد محمد بن أحمد ( المقدمة فى الفرائض ) على عقيدة الإمام ( الجزائر 598 ) .

ونسبت لابي الوليد ( بروكلمان ج 1 ص 662 ) ( الفاتكان 1416 ) عليها عدة شروح منها شرح محمد بن إبراهيم التتائي ( المتحف البريطاني 627 / باريز 1057 - 1061 ) وقد نظمها عبد الرحمن الرقعي الفاسي ( خم 6840 / 5218 ) .

— لمحمد بن أحمد بنيس ( 1213 د / 1798 م ) ( بهجة البصر فى شرح فرائض المختصر ) خم ( 8 نسخ من 2342 الى 9173 ) / خع 568 د / 197 د ( 132 ورقة مبتورة الاخير ) / مكتبة تطوان ( 1416 ) مع ثلاث نسخ أخرى عليها حاشية لعبد الله بن الهاشمي ابن خضرا وهناك شرح آخر لبنيس محمد بن المدني بن علي جنون .

— ولابن شعيب محمد شارح مختصر خليل بن اسحاق الجندي ( فرائض المختصر ) خع 2011 د ( م = 176 - 196 ) . وتوجد

( رسالة فى الفرائض ) لمحمد بن بوشعيب فى خع 2455 د ( م = 240 - 265 ) .

— محمد بن محمد بن ابي القاسم ابن سودة ( منظومة فى الفرائض ) نسخة بمكتبة الكتاني ( خع ) / مكتبة تطوان ( 7 - 343 ) .

— لابي بكر القاوسى محمد بن محمد بن ادريس الملقب بالفار ( 707 هـ / 1307 م ) ( اثاره المسائل الغوامض عن متعلقات مشكل الفرائض ) .

— ولمحمد بن مرزوق الحفيد ( شرح فرائض مختصر خليل ) خم 1583 وكذلك فى مكتبة تطوان ( 839 ) .

— محمد بن ناصر حركات السلاوي ( 1316 هـ / 1898 م ) ( منظومة فى علم الفرائض ) فيها 1120 بيتا قرظها عبد الواحد بن المواز عام 1309 هـ .

— محمد التاودي ابن سدى له منظومة فى الفرائض ( مكتبة الكتاني فى خع ) / مكتبة تطوان 7 / 343 لمحمد المهدي متجنوس ( 1344 هـ / 1922 م ) ( شفاء الغليل على فرائض خليل ) ( مجلد ) .

وهناك علماء فرائضيون لم يدونوا فى الفن امثال ابن هيدور على بن عبد الله التادلي امام الفرائض والحساب ( 816 هـ / 1413 م ) .

### الاسطرلاب :

آلة فلكية لقياس ارتفاع الشمس او النجوم وقد اهتم علماء المغرب بهذا الفن وتبلور هذا الاهتمام فى الدراسات الوافية لهذه الآلة فى نطاق علم الفلك وفرع التوقيت .

فابو الربيع اللجائي الفاسي تلميذ القرافي ( وهو اول من ادخل مختصر ابن الحاجب فى الاصول الى المغرب ) اخترع اسطرلابا ملصقا فى جدران الماء يدير شبكته على الصفحة فياتي الناظر فينظر الى ارتفاع

الشمس كم هو وكم مضى من النهار وكللك ينظر ارتفاع الكوكب بالليل  
( انس الفقير ص 68 ) .

وقد عثر في جامع الاندلس بفاس على عدد من الاسطرلابات منها  
استطرلاب فيه رسوم يرجع تاريخه الى عهد ملك فرنسا لويس السادس  
عشر ويحمل امضاء لونوار Lenoir مهندس الملك وتاريخ 1789  
ويظهر من المراسلات المبادلة بين وزير البحرية  
وقنصل فرنسا بسلا والتاجر J. Sicard الذي كان يمثل  
مصالح فرنسا بالصويرة ) انه في عام 1786 سلم السلطان سيدي محمد  
ابن عبد الله الى نائب القنصل Henri Natal mure اسطرلابا قبيل سفره  
الى فرنسا كانموذج طلب المغرب صنع اسطرلابين اثنين على غرارهِ وتم  
العمل عام 1788 واعيدت الاسطرلابات الثلاثة الى الصويرة حيث سلمت  
الى القائد الجليلي الذي نقلها الى مراکش لدفعها للسلطان .

راجع بحثا في هسبريس ( 1 - 2 ) 1957 بقلم : هوسطو - رينو  
— رسالة في الاسطرلاب لابراهيم بن فتوح العقيلي خع 2323 د  
( م = 149 - 150 ) .

— « تحفة اولي الالباب في العمل بالاسطرلاب » لابن سليمان الروداني  
« استخراج تسوية البيوت من زيغ الغبيك » ( الغ بيك ) .  
مكتبة تطوان 567 / غوطا المانيا الشرقية 1415 او بهجة الطلاب في العمل  
بالاسطرلاب خع 2187 د ( م = 57 - 95 ) .

— رسالة في العمل بالاسطرلاب لابن الشاط عيسى بن أحمد  
الهدبي خم 6665 - 6843 - 5369 .

— أرجوزة في الاسطرلاب لابن قنفذ ( خم 5985 ) .

— رسالة الاسطرلاب لابي الصلت امية بن عبد العزيز .

تاريخ بروكلمان ج 1 ص 486 / مكتبة احمد الثالث ف 1177 .

— رسالة آلة الاسطرلاب ( والاسماء الواقعة عليها ) لابي القاسم  
احمد بن عبد الله بن عمر بن الصفار .

خم 6665 / مكتبة تطوان ( 304 ) / خم 1472 د مع اربع نسخ  
( 2215 د - 450 - 358 ) .

دار الكتب المصرية 517 ( ميقات ) الاسكوريال 246 / المتحف  
البريطاني 408 - 975 / اكسفورد 453 .

وهناك رسالة فى هذا الفن باسم احمد بن عبد العزيز الصفار توجد  
ثلاث نسخ منها فى خم 2488 / 5265 / 7360 .

واخرى لاحمد بن ابي حميد المطرفي ( خم 7102 ) .

— « رسالة فى صفة تخطيط الاسطرلاب » لابي حديد احمد بن  
الحسن ( خم 8691 ) .

— « مقالة فى علم الاسطرلاب » لابن البنا احمد بن محمد الازدي .

— « تذكرة ذوي الالباب فى عمل صفة الاسطرلاب » للحسين بن  
عيسى بن محمد المجاسي .

— « تحفة الطلاب فى كشف ما حضره من علم الاسطرلاب »  
( ارجوزة ) لصالح بن المعطي ( خم 7421 ) .

— « نخبة الطلاب فى عمل الاسطرلاب » ( 118 بيتا ) لعبد  
الرحمن بن عبد القادر الفاسي ( مكتبة تطوان 859 / خم 208 د / 358 د /  
2023 د / 2128 د - 1411 د - 1425 د / خم 6678 - 7106 ) .

شرحه محمد بن عبد السلام بن حملون بناني بشرحين كبير وصغير  
( 1163 هـ / 1750 م ) . اربع نسخ فى خم من 4759 الى 5759 /  
خم = 1411 د - 2237 د / ( السلوة ج 1 ص 146 ) .

— منظومة فى التوقيت ( 86 بيتا ) ( خم = 1524 د - 1411 د -  
1347 د ) .

— تقييد فى العمل بكرة الاسطرلاب لمحمد بن ابراهيم بن علي بن  
الرقام ( 715 هـ / 1315 م ) ( خم 2233 د / م = 208 - 210 ) .

— « بنية الطلاب فى علم الاسطرلاب » ( 162 بيتا ) لابن الحباك  
محمد بن احمد التلمساني ( 867 هـ / 1462 م ) .

(مكتبة تطوان 537 - 567 / خع 208 د / خع 2300 د - 2179 د -  
2417 د / براين 5800 / باريز 2524 / الجزائر 1458 / زواية سيدي  
حمزة 89) . عليها عدة شروح منها شرح محمد بن يوسف  
السنوسي في « عمدة ذوي الالباب » .

— « رسالة في العمل بآلة الاسطرلاب وبالحساب » للعربي محمد  
ابن عبد الرحمن مفرج الشفشاوني خم 5367 / خع 195 د ( 28 ورقة ) /  
خع 447 د / 930 د .

— « تحفة الاحباب في الضروري من اصول الاسطرلاب » .  
للطربوني محمد بن علي بن احمد الانصاري ( خع = 2323 د ) .

— شرح « نخبة الطلاب في الاسطرلاب » لعبد الرحمن بن عبد  
القادر الفاسي ( المكتبة الوطنية بتونس 4451 م ) .  
لمحمد بن عبد السلام بناني خع 1411 د - 1469 د / السلوة ج 1  
ص. 146 .

— منظومة في الاسطرلاب ( خع = 2178 د ) .  
لكرضيلو الاسفي الاندلسي محمد بن عبد العزيز بن محمد بن علي .

— رسالة في الاسطرلاب ( 23 بابا ) لابن عبد الرزاق بن محمد  
الفاسي المراكشي مؤقت جامع ابن يوسف بمراكش .

— « عمدة ذوي الالباب في شرح بغية الطلاب في علم الاسطرلاب »  
المكتبة التونسية ( 1395 م - 3994 م ) ونسختان أخريان بالجزائر  
خم 5363 / خع 2458 د .

— مراسلة في الاسطرلاب الخطي والعمل به لابن رضوان محمد  
الـسـوآدآشي .

— « تسطيح الاسطرلاب » لابن ابي الشكر يحيى القرطبي المعروف  
بالحكيم المغربي ( مكتبة برلين 5806 ) .

— اسطرلاب جامع الاندلس بفاس ( هسبريس 1957 ( 1 - 2 ) .

( راجع رسالة في الاسطرلاب بقلم : الاستاذ ميشيل - ط . باريس  
1947 ) .

## العرف

العرف قانون قبلي يختلف بين ناحية وأخرى ، ويندرج الكثير منه في العادات المحكمة من طرف الشرع في كثير من الاحايين طبقا لقاعدة « تحكيم العرف » « ومبدأ المصالح المرسلّة » عند الامام مالك وقد ادخلت فرنسا هذه الاعراف ضمن القانون وكونت محاكم عرفية تحكم بمقتضى هذه القوانين العرفية وصدرت في ذلك نصوص وفي الصحراء أيضا اعطت اسبانيا للعرف الصحراوي في الساقية الحمراء ووادي الذهب صبغة قانونية حيث تقدمت عام 1960 الى ( مجلس الكورطيس ) بمشروع في الموضوع .

وقد اوردت مجلة ( هسبريس ) ( ج 4 سنة 1924 ) نماذج للقانون العرفي بماسة قبل عام 1298 هـ / 1880 م وهو يحتوي على 29 فصلا و 190 بندا وقد نص البند العاشر بعد المائة ان في وسع شخصين ان يتفقا على احالة دعوى الشرع بعد تقديمها الى مجلس القبيلة او الجماعة وان الواجب آنذاك هو تطبيق الشريعة الاسلامية لا العرف المحلي وبذلك فتح البرابرة الباب على مصراعيه للتخلص من العرف البربري الوضعي بمحض ارادة المتخاصمين ، ومنذ الفتح الاسلامي تغفل القراءان ولفته في اعماق المغرب العربي فاستعمل التشريع الاسلامي مع تطبيقات محلية في ( العمل الفاسي والعمل السجلماسي والعمل السوسي ) في الاقاليم التي لا تركز على العرف ، واما في اقاليم أخرى فان الحماية الفرنسية استصدرت من السلطان تحت الضغط في 16 ماي 1930 ما يسمى بالظهير البربري الذي اثار ثورة عربية بربرية عارمة كانت منطلقا للحركة الوطنية المغربية ، وكان هذا الظهير بادرة استعمارية لتركيز التفرقة بين المنطقتين في المغرب ، وحاولت فرنسا بعد ذلك رافضة السماح بصدور ظهير 8 ابريل 1934 الذي اعاد نظام المحاكم العرفية بتوحيد القضاء الجنائي وقد عملت فرنسا على تعميق الهوة بين العرب والبربر في الامة المغربية الواحدة لتسود سياسيا والا فالعرف البربري كما نفهمه ليس وليد اليوم وانما هو ترخيص مشروع انطلاقا من مبدأ تحكيم العادة



الصالحة . فالبربري المسلم لا يسمح له ايمانه بتطبيق قانون أو عرف يتعارض مع الشريعة ولذلك كانت الاعراف في الغالب تطبيقات فقهية ذات الوان محلية خاصة لا تمس الجوهر ، وهي أشبه باجتهادات داخل مذهب أو مذاهب الا ان الاعراف نفسها تختلف في الشمال عنها في الجنوب حيث تصطبغ بالطابع المحلي بينما ظل الفقه في أجزاء السهول والصحراء في صفاته الاصيل خلوا من كل الاعراف ، وأول ما قام به المرابطون البرابرة « رد احكام البلاد الى القضاة واسقاط ما دون الاحكام الشرعية » ( ابن ابي زرع ج 2 ص 37 ) بل « عدم القطع في أي أمر دون مشاورة القضاة الذين هم ممثلوا الشريعة » ( المعجب ص 102 ) وقد لاحظ ( طيراس ) في تاريخ المغرب « ان المرابطين والموحدين قضوا على بقايا رواسب الوثنية في الاطلس والريف والسهول البربرية وقطعوا اشواطا كبرى في بث الروح الاسلامية في النفوس والتمسك بالشريعة » .

وحدثنا الحسن بن محمد الوزان المعروف ( بليون الافريقي ) عن بعض القبائل البربرية التي زارها في القرن العاشر فلمس رغبة الناس في طبع مظاهر حياتهم بالطابع الاسلامي واستعداد البربر لايواء حملة الشريعة الاسلامية الذين تنقلهم الصدف الى قراهم وتمنياتهم بالمال وقد حكموا ( ليون الافريقي ) نفسه ( وهو من علماء فاس ) في نزاعاتهم وفي الاطلس الكبير لاحظ الوزان ان القبائل تصرف اموالاً طائلة على قضاة دائمين كما هو الحال في ( مرنيسة ) وفي ( بني زروال ) و ( شيشاوة ) و ( تينمل ) وكذلك ( الريف ) غير ان كثيرا من القبائل اضطرت - ازاء عدم وجود قضاة شرعيين اكفاء - الى تحكيم جماعة الاعيان الذين كانوا يصدرون - نظرا لجهلهم بالشريعة - احكاما حسب رأيهم فكان في ذلك ركون الى اعراف تجمعت مع الاجيال ، غير ان الاوضاع الخاصة لدى قبائل البربر حالت احيانا دون تطبيق الشريعة من ذلك تنحية المرأة عن الارث بسببما يخشاه البربر من تسرب زوج اجنبي وتدخله في الملك العائلي ، فانتشار الاعراف في بعض القبائل راجع لقلة الوثائق ويتصل جانب كبير من العرف بالمرأة التي يحظر عليها مهما يكن سنها ومستواها الاجتماعي أن تكون عضوا في الجماعة حتى ولو سمح لها بأن تكون على رأس عائلة بدلا من الرجل وليس معنى هذا انه ليس لها حق اسماع صوتها واقناع الجماعة بمشاطرتها الرأي فذلك كثيرا ما كان يقع لا سيما اذا كان للمرأة تأثير في

المجتمع وربما ناب عن المرأة في ابلاغ رأيها الى مجلس الجماعة أحد أعيان القبيلة . وهكذا « فان تجريد المرأة من الميراث لا يستمد من روح معارضة الإسلام » ( كما يقول سوردون في كتابه المؤسسات البربرية ص 213 ) ويلاحظ ( سوردون ) هذا في دراسته للاعراف البربرية انه « لا يوجد تعارض ما بين الشريعة والعرف على الإسلام نفسه الذي يحكم الاعراف المحلية الصالحة التي لا تتعارض مع نصوص الشريعة » فالعادة - كما يقول سوردون - تسمى أما شرعا وأما عرفا فالشرع هو العرف العام أما العرف الحقيقي ، فهو تلك المجموعة من الاجراءات الجنائية والاتفاقات المبرمة بين مختلف الجماعات لتحديد بعض نقاط العرف أو تعديلها لا سيما في خصوص المخازن العامة « أجدير » أو « السواقي » ( ص 281 ) .

ولكل قبيلة عرفها الخاص ( ص 240 ) ففي ( وادي درعة ) مثلاً حيث استمر العمل بالعرف « يسمى القانون الخاص غالباً شرعاً وكان يطبقه قبل اليوم حكام يدعون قضاة أو مفتين يختارون من بين الطلبة الأكفاء الذين درسوا الشرع الإسلامي وحدقوا جزئياته » وهنا أيضاً « لم يقم أي تصادم بين الشريعة والعرف » ( ص 342 ) .

ولذلك صادق كثير من ملوكنا على اعراف محلية باقتراح من اشراف القبيلة ورجال الدين كالظهير الحسنی الصادر في شأن الاعراف الجنائية ( بزمور الشلح ) أو كما وقع في ( اداوتنان ) عام 1106 هـ / 1694 م في ( زاوية سيدي ابراهيم وعلي ) .

وكثيراً ما ترجع القبائل تلقائياً الى تطبيق الشرع الإسلامي متى تسرت لها الاسباب فقد نشرت مجلة ( هسبريس ) Hesperis ( ج 18 ص 46 عام 1934 ) وثيقتين ذكرت أنهما أقدم ما يوجد في الفقه الجنائي العرفي بالمغرب ويرجع تاريخهما لعام 1512 م / 918 هـ وقد ورد في مقدمتهما أنه « بعد التعرف على الضلال الذي تنطوي عليه الاعراف العتيقة أصبح رئيس القبيلة يطبق ما ورد في القرآن الكريم وسنة الرسول صلى الله عليه وسلم في خصوص الجرائم تبعا لاية ( القصاص ) وقد نشر لائحة من الدييات فالذي كان ينقص النواحي البربرية اذن لتطبيق الشرع الإسلامي هو الوسائل وقد توفرت بحول الله

بعد استقلال المغرب والغاء الظهير البربري حيث وحد النظام القضائي بالمملكة على أسس بدأت تعمل على الاستمداد من الشريعة الإسلامية كما تقرر كل ما يتلاءم وروح الإسلام مما تنطوي عليه الأعراف .

(مقتضيات الحضارة المغربية - عبد العزيز بنعبد الله - ج 2 ص 42)

وممن أيد الأعراف من الفقهاء الشيخ الحسن بن عثمان التلملي الجزولي تلميذ الشيخ أحمد الونشريسي والشيخ ابن غازي ( 933 هـ ) وكذلك عمر بن أحمد بن زكرياء البعقلي المعروف بعمرو المفتي تلميذ الونشريسي أيضا وقد أصدر منشورا بخط يده ( عام 964 هـ ) يعد نموذجا لأعراف سوس ( راجع ألواح جزولة ص 106 ) ثم محمد بن إبراهيم بن عمرو بن طلحة التمنارتي ( 971 هـ ) وعبد الله بن مبارك اللقايوي ( 1015 هـ ) وقد وضع محمد البوعقلي الهلالي لوح حصن زاوية سيدي يعقوب وله كتاب في الأعراف وهذا التأييد راجع لعدم مخالفة الكثير من الأعراف للشريعة ، وقد لاحظ ذلك ( جون لافون ) بخصوص العرف السوسي الذي يختلف في نظره عن ( ازرف ) بالاطلس الأوسط لأنه لا يتعارض مع الشريعة ، ومن العلماء من وقف ضد الأعراف مثل أبي عبد الله الهشتوكي وعبد الرحمن التمنارتي وعبد الرحمن الجزولي ومنهم من توسط فلم يعارض إلا ما خالف منها الشريعة أمثال عبد الواحد بن أحمد مفتي مراكش وأحمد بابا السوداني .

### مدونة جنائية في القرن العاشر :

في ربيع الثاني 918 هـ / يونيه 1512 م أصدرت قبيلة الحارث بناحية آسفي ( التي كانت خاضعة آنذاك للبرتغال ) بقرار يحيى بن تعففت ( الذي كانت له علاقة بسultan مراكش ) حيث قيل بأن سلطان مراكش هاجم الناحية بإيعاز منه - مدونة جنائية .

وأشارت المدونة الى اصل التشريع وهو « حكم التنزيل وما جاءت به السنة عن سيدي البشر عليه السلام ثم وقع تحديد الدييات ووقع النص على أن « من حكم عليه الشرع بالحكم ثم رجع للخصام بعد

الحكم فعليه عشرون ديناراً أو ثور » ( دو كاستر - س. أ. - السعديون -  
م. أ. ص 316 ( 1934 ) .

وقد قامت المدارس الفقهية في البوادي المغربية بدور فعال لنشر  
مذهب الإمام مالك والتوعية الإسلامية . وكانت هنالك مدارس خاصة  
منها نحو الخمسين في ( دكالة ) ومن هذا النوع مدرسة ( تستاوت )  
الملحقة بزاوية الشيخ محمد بن مبارك الزعري بعمالة ( خنيفرة ) ورد  
ذكرها بتقييد لمؤلف مجهول في الترجمة المباركة ( خع 726 ) وقد  
أشار إليه الأستاذ محمد المنوني ومن ذلك ( مدرسة أبي الرجاء )  
في ( شتوكة ) من كبار قادتها الحبيبي اراهيم الميلي . وتوجد رسالة  
في الامر بالمعروف موجهة الى العروسي بن عبد الجباري من مشيخة  
محمد بن سعيد المرغيثي امام مسجد المرافين بمراكش ( 1089 هـ /  
1678 م ) يشكره على بناء مدرسة وان لا يساعد على حفظ القرآن من  
لا يعرف عقيدة السلام وفرائض الدين ( خع 2106 د ) ( 103 ص ) .

وكانت المدارس العلمية تقام في الصحراء وفي سوس بالاعشار  
فكانت الحكومة نفسها رعاية للدور الذي تقوم به هذه المعاهد ثقافياً  
ودينياً واجتماعياً « تنفذ » الاعشار لها أي ترخص للقبائل بدفع زكواتهم  
اليها وكانت تصدر لذلك ظهائر شريفة من العلوك وقد نشر الشيخ محمد  
المختار السوسي نماذج منها في ( المعسول ) بخصوص زاوية « تيمكيدست »  
( ج 6 ص 306 ) . وقد صنف محمد يحيى بن محمد الشنقيطي الولاتي  
( 1329 هـ / 1911 م ) كتاباً سماه ( حسام العدل والانصاف القاطع لكل  
مبتدع باتباع الاعراف ) بين فيه حقيقة العرف وتقسيمه وكيفية أعماله  
عند الفقهاء في الاحكام الشرعية ( مكتبة حسن حسني عبد الوهاب )  
( 17986 ) .

وورد في ( المعيار للونشريسي ) ( ج 3 ص 36 ) ان العرف  
كالشرط يقضي به لمن طلبه .

( اجوبة في شأن القوانين العرفية ) لاحمد بابا السوداني ( خم 5813 )  
( مساهمة في دراسة القانون العرفي البربري في المغرب ) .

العرف قانون بشمال المغرب  
( الوثائق المغربية م. 3 ص 331 ) .  
العرف في آيت حديدو  
العرف في بني مطير  
العرف بزمور ( الشلح )  
العرف بالسوس

**الواح :** ويسمى العرف او الديوان او القانون وهو صفيحة من خشب  
او عظم تثبت بها قوانين القبيلة .  
( راجع الواح جزولة - للاستاذ محمد السوسي العثماني  
( مخطوط ) .



الاستاذ الجيلاني لعبدا

فاضي الدخلة

( الملكة المغربية )





## خدمة المذهب المالكي فى الصحراء المغربية

عن طريق كتاب الشيخ خليل بن اسحاق وشراحه تحت وحدة العمل  
بين شمال المملكة وجنوبها .

للاستاذ الجيلاني لعبد السالبي  
قاضي الدخلة

### مقدمة :

هذا تمهيد يعطيك نظرة موجزة عن هذا البحث الذي اخترت ان يكون  
موضوعه هو خدمة علماء الصحراء المغربية لمذهب مالك بن أنس  
وبالاخص اتجاه الكثير منهم الى دراسة مختصر خليل وشرحه وتحليله  
ونظمه ، اذ كان هذا النص يعطي عناية فائقة من طرف علماء تلك الجهة  
المغربية لا هو ولا رسالة ابن أبي زيد القيرواني .

ولكن الموضوع هو ان اتطرق الى البعض من العلماء الذين ألفوا  
على مختصر خليل اما بالشروح المطولة او بتبيين غامضه بصفة  
مختصرة .

كما احاول ان ابين كذلك البعض من العلماء الذين نظموه وجعلوا  
شرحا على النظم الذي انصب على مختصر خليل ليسهل حفظه على  
الطالب .

وذلك ان طلبة العلم عندنا بالصحراء المغربية اول ما يعنون به بعد  
القرءان الكريم هو حفظ مختصر خليل فكان ذلك هو السبب في نظمه  
عند البعض من العلماء الذين اتجهوا لهذا الميدان ، وكوني اقتصرت على  
رجال الفكر والثقافة من أبناء وطننا الذين اتجهوا لدراسة خليل كما  
ذكرت قصدي بذلك هو ان اعطي لجمعكم الموقر صورة حية عن العناية  
الفائقة التي كانت تولي وما زالت عندنا بمذهب مالك .

فلنعيش كلنا مع هاته الحقائق التاريخية التي تبرز لنا مجهودا لا  
يستهان به بل ومثيرا لتنام الفخر والاعتزاز الذي قام به أولئك الاعلام  
خدمة واكبارا لمذهب مالك بن انس ، هذا المذهب الذي لم تعرف تلك  
الجهة كغيرها من ربوع المملكة المغربية اي مذهب سواه اعتنقته الاغلبية  
الساحقة من مجتمعنا على ممر العصور ولم يكتب لاي مذهب الخلود ولا  
البقاء في المغرب رغم المحاولات اليائسة التي ما فتىء بعض المذاهب  
يقوم بها ولكن بدون جدوى .

الشيء الذي تبين لنا من خلاله ان هذا المذهب كتب له - والله  
الحمد - البقاء والاستمرار بفضل المغرب وابنائها الكرام الذين قاموا على  
السهر والدوام في حفظ مذهبهم الحنيف تحت راية شعار الاسلام  
والمسلمين الراية الحمراء ادام الله عزها وخلد في الخالدين ذكرها تحت  
الملك الحسن الثاني ايده الله ونصره .

ابدا ان شاء الله تعالى في ذكر بعض العلماء الذين شرحوا مختصر  
خليل وبقوا محافظين على مذهب الامام مالك بن انس ومدافعين عنه مع  
اكبارهم وتقديرهم لباقي الائمة المحترمين رضي الله تعالى عنهم  
وارضاهم .

وساجمل خاتمة هذا البحث فيما قيل عن فضل الامام مالك مقتصرًا  
في ذكر فضله ، ولكن لابد ان آتي ببعضه ان شاء الله تعالى .  
ويتركب هذا البحث من 10 مواد تتعلق كلها بمذهب مالك بن انس من  
طريق ابي القاسم وبالاخص نقل الشيخ خليل بن اسحاق :

( 1 ) المادة الاولى فيما يتعلق بخليل .

- ( 2 ) المادة الثانية فى اول من نشره بالصحراء المغربية .
- ( 3 ) المادة الثالثة فيمن شرحه بالنشر حسب الاسبقية فى التاريخ .
- ( 4 ) المادة الرابعة فيمن شرحه بالنظم حسب الترتيب كذلك .
- ( 5 ) المادة الخامسة فيمن تعرض لنظم فروع شراحه .
- ( 6 ) المادة السادسة فيمن وضعوا عليه طرة .
- ( 7 ) المادة السابعة فى يؤوس أقلام من الالغاز التي أوردها علماء الصحراء المغربية بالجنوب على علماء شمال المملكة بفاس .
- ( 8 ) المادة الثامنة فى وجوب تقليد الائمة على غير المجتهد .
- ( 9 ) المادة التاسعة فى بيان صفة المفتي ومن يجوز لنا استفتاؤه .
- ( 10 ) المادة العاشرة فى ذكر بعض مناقب الامام مالك بن انس رضي الله تعالى عنه خاتمة فى الدعاء لامير المؤمنين الحسن الثاني ابن سيدي محمد الخامس بن المولى يوسف نصره الله تعالى وأمد فى عمره آمين .

### المادة الاولى

**فى نشأة الشيخ خليل ومولده واخذه العلم ووفاته رحمه الله تعالى**

ولد خليل بمصر فى القرن السابع الهجري وتربى مع أبويه وكان أبوه حنفيا ولما ترعرع قرأ سيرة البطال ثم شرع فى غيرها من الحكايات والالطاب ولم يطلع عليه أحد من الطلبة الا انه قال له شيخه يوما الشيخ عبد الله المنوفي يا خليل ان من أعظم الآفات السهر فى الخرافات . قال خليل فعلمت أنها من مكاشفات شيخي فعكفت على العلم حتى اني قمت بمصر عشرين سنة فى التعلم ولم أر النيل .

ومما يحكى من اشتغاله بالعلم انه مر الفيل يوما بمصر فجاءت الناس لتنظر اليه وقيل له هلا فعلت كما فعل الناس ، فقال جئت لاتعلم لا لانظر الفيل ، واشتهر بالعلم والتقوى فى ريعان شبابه ، وكان من أهل الكشف كشيخه المنوفي ، ومن كشفه انه مر يوما بشواء بين يديه خروف

وقد شواه فناداه خليل وامره بطرحه للكلاب واعطاه مبلغا من الدراهم فكان ذلك الذي اعطاه قدر ما اشتراه الشواء به ثم قال للشواء لا تعد لهذا الفعل بعدها ادا . فسئل الشواء عن القضية فقال الخروف اشتريته بخمسة دراهم فمات بالليل وليس عندي شيء فشويته ميتا لابيعة فكاشفني خليل وثبت على يديه وكان جنديا يلبس ذي الغزو في التقشف ولم يغير ذلك من بحثه عن العلم والاشتغال به . والتعلق بمبادئ الفروع الفقهية ومداركها من الاصول ولم يزل في رباطه يتردد على شيخه عبد الله المنوفي ، وربما اخذ عن عبد الله بن الحاج وكان سبب الفتح عليه انه جاء يوما منزل شيخه المنوفي فوجد الكنيف مفتوحا ولم يجد الشيخ فقليل له انه شوشه الكنيف فذهب لياتي بمن ينقيه ، فقال الشيخ خليل انا اولى بتنقيته فشمرو ونزله فجاء الشيخ وقد اعياه من ينقيه ولم يجده ووجد الناس محدقة بالكنيف تعجبا من فعل الشيخ خليل فقال المنوفي من هذا الذي في الكنيف فأخبروه الخبر فدعى الله له أن يجعله ثمرة للعلم تجتني في كل حذب وصوب ، فأجاب الله تعالى دعاءه وكان خليل يقول ما أعوزتني مسألة في الفقه منذ دعا لي المنوفي رحمه الله تعالى وكان الله تعالى يفتح علي في المسائل التي ما لي بها سابق معرفة الى ان الهمني الله تعالى هذا المختصر وفتح علي فيه .

فان تأملت رأيت ان هذا فتحا الهيا حيث تأملت اخراج مسائل هذا المختصر وجمعها لمن هو في حراسة ورباط شديدين وربما كانت خيل الحرب تعتك اللجم تحت الفبار والقني السمر ولكن الله يفعل ما يريد .

ثم رتبته بعد ان جمع مواده مادة مادة فقفقه تقفقا مركزا وبرمجته حسب الاحوال الشخصية ، فركب سفره من 180 قفا وبابه كذلك .

اسمه خليل ولقبه ضياء الدين وكنيته أبو محمد بن اسحاق بن موسى ، هكذا وجد بخطه على الاشهر من الخلاف ( ومات ثالث عشر ربيع الاول سنة 767 هجرية ) .

وكانت وفاته سببها ان الكفار لما ارادوا اخذ الاسكندرية بعث السلطان اليهم جندا لدفعهم وكان رحمه الله تعالى من جعلتهم ومات في المعركة رحمه الله تعالى .

وما ذكرنا هو المشهور في تاريخ وفاته وقيل غيره .

## المادة الثانية

### فيمن نشره بالصحراء المغربية شمالها وجنوبها

كان انطلاق خليل بالصحراء المغربية شمالا من فاس على يد الفقيه ابن هبد الله الانصاري وجنوبا على يد الفقيه محمد بن المختار الاشعري الجكني من مصر ، وكان المذهب المالكي قبلها معمول به الا انه مترامي الاطراف بعيد المدى لصعوبة اخذه حتى قدم هذان الفقيهان فتلقتهما علماء زمنهما بالقبول كما تلقوه به هنا ، فكانت المملكة المغربية من جنوبها الى شمالها تحت المذهب المالكي تعمل بمقتضى ما ينص عليه المذهب المالكي في جميع مظاهر حياتها كغيرها من الدول المجاورة لها مع ان الكثير من العلماء منذ وصول تأليف الشيخ خليل أشتغل به اذ رآه باجتهاده هو المشهور من نقل ابن القاسم عن مالك .

فاعتنته الناس لاختصار الفاظه وجمعه الكثير من الاحكام الضرورية التي تحتاج اليها الناس في جل مظاهر حياتها اليومية ، وبعد ان ادخله هذان الفقيهان الصحراء المغربية اخذت العلماء في نظر مواده بدقة فانجزوا معه واغزروا وصوبوا من احكامه النزر وصححوها بتنقيح .

وفي خزانتي بالداخلة ما يربو على 100 تأليف لخليل جميعها بخط اليد ولم يطبع منها الى الآن وحتى الآن اي واحد بين كبير جدا وصغير جدا ومتوسط ، ومنها ما هو بخط مؤلفه واقدمها مختصر محنط باب ، وذكرت في الكشف غير شرح خليل واليكم بعض كشفها مع أسماء مؤلفيه ومواضيعه مصحوبة بهذا العرض المتواضع الذي يحوي مسائل مهمة من فقه خليل بن اسحاق طريقة ابن القاسم عن مالك .

ولم يشتغل علماء الصحراء المغربية بأهم ما عندهم من خليل ، فبذلك حملوه راية المذهب المالكي وراوه جامع كثير شتاته فأولوه العناية الكاملة في شرح مختصراته وكشف مخبأته الى ان بينوا غامضه ونشروا رايضه .

حتى أنهم تعرضوا لعد شراحه نمطا ونشرا مختصرات ومطولات فوجدت تنيف على 1570 تأليفا بغير عد السفر وحده ، فاستكملوا أصوله

وفروعه بدرس قيم وتصحيح فكانت جنود المملكة بالصحراء المغربية تضرب اليها اكباده الابلى من كل حذب وصوب لتحرير المسائل الفقهية واقتطاف ثمارها ، وكان من تمام مقدرتهم العلمية وخبرتهم بمذهب مالك وبالاخص الشيخ خليل ان ساجلوا علماء اهل فاس الذين قيل فيهم ان العلم ينبع من رجاله كما ينبع الماء من حيطانه .

فساجلوهم بالالغاز الشعرية التي ترد غامضة في نظم خليل ، اما منطوقا واما مفهوما ، وسأتي ببعض تلك الالغاز في آخر هذا العرض ان شاء الله تعالى في المادة السابعة .

وارجو هنا ان اذكر بعض المشاركين في شرح خليل في جنوب المملكة المغربية الصحراوية بالداخلية ، ولكوير ، واوسرد ، وزود ، وتشلة ، والصمارة ، والعيون ، وبير انزران ، وبير قندوس .

### المادة الثالثة

#### فيما شرحه بالنثر حسب الاسبقية في التاريخ

1 ) كان اول من تعرض لشرح خليل في الصحراء المغربية هو الفقيه العلامة الحاج ، شرحه في القرن الثامن ، لوله في سفيين ، وسماه : ( موهوب الجليل على مختصر خليل ) وقد تعرض فيه كثيرا لبعض مصطلحات خليل في قوله مشيرا بقيمها للمدونة وباول الى اختلاف شارحيه في نهمها لآخر مصطلحاته ، وادخل فيها انقادا مع انه قليلا ما يخطئه في غير ذلك ، الا انه استظهر كثيرا من نفسه وكان اعتماده من المراجع والاسانيد الحطاب والخرسي والاجهري لانها هي التي توجد آنذاك بالصحراء من شراح خليل .

وكان هذا الفقيه العلوي ذو تحد للمعارضين لخليل ويفضله كثيرا على النوازل والفتاوي المالكية غيره ويراها أولا في تقصي مشهور مذهب مالك معتبرا قول خليل مختصرا على مذهب الامام مالك بن انس انه على مشهور مذهبه كما وافقه على ذلك من علماء المغاربة هناك معاصرين ومتأخرين ، وكانت وفاته رحمه الله تعالى في منتصف القرن الثامن هجريًا .

( 2 ) ثم تنتقل الى الفقيه الجليل والد بن أبي محمد الفلاي ، فقد شرحه كذلك فى مجلد ضخّم تعرض فيه كثيرا لحل غامضه ومشكلته ، ويختصر كثيرا فى بعض المواد ، الا انه فى الردة والتركة اجاد وافاد حتى أن من بعده يرجع كثيرا الى تأليفه فى هذين المرجعين ، وقليل التفاريع ، والاستظهارات ، ويقدم كثيرا الحالة التقسيمية على الحالة الصورية ، ويبين المفهوم بشرحه كما يبين المنطوق ، وسمى شرحه هذا (معين والد) وموجود الآن ، وتوفى رحمه الله تعالى فى منتصف القرن الثانى عشر الهجرى .

( 3 ) وشرحه كذلك العلامة الجليل حبيب الله بن القاضي الاجيجي المتوفى اوائل القرن الثالث عشر الهجرى بشرح سماه ( المعين ) ، وكان يضاف له هذا الشرح الذي ما فتىء تداوله الناس وهو موجود الآن متعددا ، لما تعرض له هذا الشرح من تبیین غامض وحل شاكل ، وكثيرا ما يتعرض لتخطيء خليل اى باختصار وبالاخص فى تحديد المختار للاوقاف ، وكذلك فى الساعات وفى بعض الانكحة والرهن الى غير ذلك مما توسع فيه الشيخ حبيب الله مع عدم رد لما قال خليل ، ولكن قال انه لم يتوسع فى الحكم ولم يستوعبه واستظهاراته كثيرة ، مع انه يبرهن كثيرا فيها لما يقوى استظهاراته .

( 4 ) ثم الشيخ الفقيه أبو محمد المجلسي الذي جعل عليه سفرا فى مشكلاته وعيوباته سماه ( التوضيح ) يبين فيه اختلاف العلماء واتفاقاتهم ، وبعد أن يذكر الخلاص يذكر الحاصل تلخيصا مركزا جامعاً ومختصرا مع ذلك اختصارا عجيبا ، لكن مع ازالة كل غموض ، وكثيرا ما يستطرد فيه الانظام الرجزية وغيرها حسب ضبط العلماء فيها للاحكام .

( 5 ) ومن الف فيه واجاد وابدع وافاد ونقص وزاد وصحح واقر وابان ، وقرر الشيخ محنص باب ابن اعبيد الديمانى الذي شرح خليل فى أربعة أسفار ، اثنين فى السفر ، واثنين فى البيع وما والاہ ، والى الآن ايضا هي لم تطبع ، موجودة بأيدينا الآن بخطه بين فيها ما وافق فيه مالك الشافعي وأحمد بن حنبل وأبا حنيفة ، واشتغل بالعلم فى بكرة شبابه ، ولد سنة ( 1185 هـ ) ، وكثير الاستظهارات فيها من نفسه وربما رد على من هض بنص من خليل أو صور عليه فى بعض ما يرى بعض شراحه غير صحيح ، وكثير ما يلحق الفرع بالاصل .

وفيه الغاز مودة على علماء فاس استطردوا هو فى تأليفه وقد شرحه أيضا فى سفرين اختصرهما من شرحه الكبير واحد فى السفر واحد فى الباب ، وله غير ذلك من تواليف فى مختلف الموضوعات الدينية وموجودة الآن عند أهل الصحراء وبعضها عندي فى الخزائنة بالداخلة ، وتوفي رحمه الله تعالى فى منتصف القرن الثالث عشر الهجري أي ( 1277 ) واعتماده على الخطاب والخرشي وعلى الإجهوري رضى الله تعالى عنهم .

6 ) وكان أيضا المذهب المالكي فى الصحراء المغربية بمدينة الداخلة ، من أبرز رواه ومقيد ناده ، ومؤسس عماده ، ومرسي أوتاده وبالأخص خليل .

الشيخ محمد بن محمد سالم المجلسي دفين الصحراء المغربية بقرب مدينة أوسرد الذي ولد 1203 هجريا وتوفي 1302 هجرية .

فقد شرح خليل بسبعة أسفار ، كل سفر يحتوي على ( 313 ) ورقة أي ( 626 ) صفحة جعله على عدد الرسل من الأنبياء برؤيا من رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم وأمر منه ، طول الورقة ( 45 ) سنتيما وعرضها ( 22 ) سنتيما تقريبا ، وتحتوي الصفحة على ( 30 ) سطرا غالبا ، وعندى هنا بفاس جزء منه ليراه من أحب .

ومنهجه وصبوب فيه وصحح نصه ورد كثيرا عليه فيما يرى صوابا مع جلب النقول وتقوية الحجج واستظهاراته بيه كثيرة وعجيبة كحسنها وكان يقول فى استظهاره قال صاحب هذا الشارح غفر الله له ويقول بعد تمام الاستظهار والله تعالى اعلم ، وقد جمع بعض أبنائه استظهاراته من اجتهاداته فوجدها تربو على ( 1905 ) استظهار .

وكان ابتداء شرحه هذا فى عنفوان شبابه ، ويمكن فى السفر الواحد منه سنتين ، سنة لجمعه والاخرى لتصحيحه ، وأتم أجزاءه السبعة سنة ( 1239 ) وموجودة الآن بخطه فى خزائني الداخلة جلها بخطه ، لله تعالى الحمد ، ومع هذا كان الشيخ من أهل البادية أكثر حالاته ينتقل من حدود سينغال الى مالي الى الجزائر أى حدود كل .



ولم تشغله كثرة الخوض والاهوال ، والهموم والاحوال عن القيام بخدمة هذا المذهب وتكريس النفس للتعليم ، فكان هذا الشيخ أعد ما عنده من نفس ونفيس لخدمة مذهب الامام مالك بن انس رضي الله عنه وبالاخص طريقة ابن القاسم عنه ومختصر خليل .

وتصدرت منه العلماء الكثيرون فى أنحاء صحراء المملكة المفريسة أصلها وفرعها بما فيه موريتانيا أقصاها فكان الكل خديم مذهب مالك وبالاخص الشيخ خليل بن اسحاق ، وانما ذكرت هذا الشيخ بأكثر صراحة لخبرتي فيه والاطلاع على خدمته لهذا المذهب الذي تقيم لصاحبه هاته الندوة الموفقة ان شاء الله تعالى ، ومن مؤلفاته ايضا خدمة لهذا المذهب المالكي شرحه للاخضري الذي تطرق فيه لفضل الامام مالك بن انس وذكر بعض مناقبه .

ومن جملة ما قال فى الامام مالك أنه بنى مذهبه على أربع قواعد :

#### 1 ) آية محكمة .

2 ) حديث صحيح سالم من معارضة ما هو اقوى منه من افعاله صلى الله تعالى عليه وعلى آله واصحابه وسلم ، او اقواله كذلك .

3 ) الاجماع من جيل يستحيل تواطؤه على الكذب ويقيد خبره العلم الضروري لانه ايضا معصوم .

4 ) عمل أهل المدينة لانه عنده كالتواتر والمتواتر يفيد العلم ودلائله قطعية ومحكوم بصدقه عنده .

ثم زاد الشيخ محمد قائلا فى شرح ترجمته اى خليل ، وكان مالك يقول اباكم وراي الرجال الا ان اجمعوا عليه بل اتبعوا ما أنزل اليكم من ربكم ، وما جاء من نبيكم صلى الله تعالى عليه وعلى آله وصحبه وسلم ، وايم الله تعالى لو لم تامرني بالاجتهاد سبعون محنكا لا يتطرقهم احتمالا لما اجتهدت فى مسألة واحدة مع أنني لم آخذ مسألة واحدة الا بعد أن امرضها على الآية والسنة واجماع الامة وعمل أهل المدينة هكذا ، قال بذلك وكان يقول لاصحابه أن لم تفهموا معنى كتابكم فسلموا لعلمائكم الي

غير هذا مما استطرد الشيخ محمد فى كتابه المذكور لشرح خليل الذي سماه ( لوامع الدر فى هتك عويس المختصر ) وقرظ هذا الشيخ كثيرون من العلماء ، ومن بينهم الشيخ ماء العينين حيث يقول فى تقريظه :

لمعت لوامعنا اللوامع كالدرر فسقى لنا الريان ريان ريان النهر  
بحر تقاذف دره من موجهه أكرم ببحر موجه كل درر

أشار فى بيتيه هذين الى تأليف الشيخ محمد بن محمد سالم فى تفسير القرآن الذي سماه (السريان فى تفسير القرآن ) وشرحه للبخاري الذي سماه ( النهر الجاري على صحيح البخاري ) وكلاهما كاللوامع فى القدر والصفة لم يخالفاه الا فى الموضوع مع ذكر فضل مالك فى كليهما .

وقرظ هؤلاء أكتب كثيرون ومنهم قرظهم الشيخ محمد عبد الحى المجلسي والشيخ محمد نفال بن متال وغير هؤلاء وتقاربطها موجودة الآن فى خزائني بالداخله كتابا مستقلا .

ومن قرظه وزاد فى تقريظه الريان والنهر معه العالم الجليل السيد محمد فال بن العاقل الديفاني القاضي علما حيث يقول :

طربت شوقا وما شوقي الى الحوري ولا اللمى بلوات الدل والخفر  
ولا لربيع بذات الضال من أجلا ولا الاجاريع من انجاد ذي عشر  
لكن طربت الى روض كساه ابو عذر المسائل الوانا من الزهر  
من كان ذا وطر اغنته رايتيه وطيب ازهاره عن ذلك الوطر  
فانظره ان شئت تبصر كلما عجبا بين اللوامع والريان والنهر

وقرظه الشاعر العالم البوحسنى محمد فال بن عينين حيث قال :

أبان من الوسوس ما أبانا خيال قد ألم بنا الانا  
اثانا من بلاد العقل وهنا يجوب بنا الا ما عز والصوانا  
الم ودونه فبح عراض ترى من هولهن قصي جباننا

الى أن قال فى وصف شيخه وعائلته :

تراهم خوف خالقهم خماصا	وتلف الكتب حولهم بطاننا
وتلقى حولهم طلاب علم	أبوا إلا التعلم عنفوانا
إذا ما المشكلات دعت نزالا	وهاب لقاءها الشهم الجناننا
تولوا طعنها عنه وكانوا	بنى من كان يوليها الطماننا

الى أن قال فى تقرير اللوامع :

لوامعهم لوامعه شهود	خليل الانه يسه فلاننا
به قلت غوامض مشكلات	فاسفر وجهها فيه وباننا

الى أن قال فى وصف محمد بن محمد سالم فى العلم :

أمام قال أنك عين قطب	أو أنك ثالث القمرين باننا
ولكن أنت فقتهما مكاننا	كما فاق النجوم هما مكاننا
فضوء الشمس ينقص ثم ينفى	وضوء الشيخ يزداد ازدياننا

الى آخرها .

ومن قرظه القطب الرباني الشيخ محمد المام الحبيلى الباركلي  
حيث يقول :

شهج اللوامع مثله مفقود	بين الانام وملعيه حسود
جادت به من نجل سالم فكرة	ما ان لها بين الانام وجود
أبدى غوامض من خليل ما لها	من قبله فى السالفين ورود
فجزاك عنا الله خير جزائه	يا من له فى المكرمات جدود
كنت المهجل والوحيد ومن له	بين الورى فى الصالحين خلود

لا زلت تقتاد العصف بزمَامِهِ      عنك النوائب نزع ورقود  
تترى اليك من السورى هاماته      ولدى فنائك ركع وسجود  
الى آخرها .

وممن قرظه المؤلف الشهير السيد محمد مـلـود بن اغشممت  
المجلس حيث يقول :

الا طرقت منى بصحراء فى سحر      ففاضت دموع العين منى على النحر  
اما سرت فى ظلمة الليل لا تنى      تكابد وعت البيد والحزن والصخر  
الى هجع فى القفر بين فلائص      طلاح شكت من طول ما مسها الدبر  
الى ان قال فى تفریط تواليفهم :

قريباتهم بن شئت سله وان تشا      لوامعهم فاسال لدى الجهنى الخبر  
لؤلئك قوم اسسوا نهج مالك      وما مسهم عنه فتور ولا خور  
فنص خليل اوضحته شروحهم      أمزوه حين العلم مسلكه  
الى آخرها وهي طويلة جدا .

وممن قرظه الشيخ المولى الكامل ، والعالم العامل الفاضل الذي  
ظهرت كراماته وعلت علاماته ، الشيخ أحمد بن السيناغالى حيث قال :

احبتنا انا الى الوصل نـنـزع      فتوئسنا الافكار منه وتظـمـع  
على ان ما بين الجوانح اوسع      لكم ان فات منكم عن القلب اربع  
وان زمانا جاد بالوصل بيننا      وبينكم بالصالحات لمولـع  
الى ان قال فى السلام عليهم :

الى بابكم منا سلام مبارك      يضوع كعرف الـروض اذ يتضوع  
ببيتكم ربع المحاسن آهل      وربع المسلوي منكم الدهر بلقع

الى ان قال فى وصف علمهم :

فناؤكم للعلم والحلم والتقوى  
يرى من روى حسن الاحداث عنكم  
ويكفيكم ما شدتم من لوازم  
الى ان قال يدعوا لهم :

وقيتم شرور الحادثات وحصنت  
ولا زال عبد القادر الندب فيكم  
ولا زالت الامال تسمو وتنتهي  
الى آخرها .

وممن قرظه ايضا العالم الشهير للا سيدي اددو بقوله :

اهاذي ديار الحى ام اثر ناظري  
احيي واحيي ذكرها فلکم بها  
واشياخ صدق ما الترفه دابهم  
وما جمعوا الا قباض قط وما اتوا  
اجوس خلال الطامسات الدوائر  
حيينا بعنقود من العيش ناضر  
ولا حرس يخشى كرام السرائر  
لجاء ولا ليرتشوا باب جابر

الى ان قال :

فان تسألوني من على الحق صابرا  
الى ان قال فى وصف شروجهم :

كشفتم نقاب الشيخ حتى ازلتمو  
ابي الكفو الا منكم بلوامم  
نقابا شكاه فى العصور الفوابر  
ولا غزو ارث كابر بعد كابر

عبد الرحمان وعهد المولى محمد ابنه وعهد المولى الحسن الاول حتى  
وفي دهر الحماية .

فلقد كانت صحراء المغرب الجنوبية فى كل هذه الساعات التى  
ذكرت براقه فيها أضواء المذهب المالكي وبالاخص خليل حين وقعت  
المساجلة بينها وفاس .

وهذه الالغاز التى ستذكر ان شاء الله تعالى فى المادة السابعة كما  
ذكرنا أنفا ادخلها كلها فى شرحه هذا ، وكان شرحا قيما مليئا بالاحكام  
المالكية والحكايات الفقهية وسيما كتابه هذا ( ثمان الدرر على على هتك  
استار المختصر ) والتزم فى شرحه هذا تصحيح النص وشكله وضبط  
الاسماء ومدارك المآخذ من آية او حديث او اجماع .

وكثير ما يستنبط فيه الاحكام عن طريق الاستظهار بالدلالات  
الواضحة وكان عالم الكويرة هذا الشيخ عبد القادر وقد ذكر فى تأليفه  
هذا فى باب الامامة وجوب اتباع السلطان وحرمة نقض البيعة اوان دخول  
النصارى تمسكا بظاهر نص خليل والموجب فى ذلك ان العالم بن باليل  
قال بالدخول تحت النصارى ورفض بيعة السلطان المولى ( الحسن الاول )  
وردت عليه العلماء جميعا ونبذوا فتواه وذكر الشيخ عبد القادر عالم  
الكويرة فى باب الامامة من شرحه جميع ذلك الرد من العلماء وحرمة  
نقض البيعة ولو تغلبت الروم ، ومما قال فى رده ان ( من خرج عن طاعة  
السلطان بغير اذنه فقد استحق مقت الله ) ، ومما قال فى شرحه ان  
تلك البلاد متسلسلة عليها بيعة عرش المغرب الكبير من ظهور الاسلام ،  
قال لان هذه البلاد داخلة شرعا بالتواريخ فى جريان العمل فيها بأوامر  
الملوك المغربيين ، ومن اراد اوفى بحثا من هذا فالخط من المؤلف موجود  
فى الخزانة بالداخلية .

وقد قرظ شرح هذا الشيخ لخليل كثيرون ، ومن بينهم العالم  
الجليل تلميذه السيد عبد السلام بن حرم العلوي بقصيدة مطلعها :

ثمان ثمين جل عن قدر جنسه     انار علوم الدين من بعد طمسه  
ومنمن قرظه ايضا الشيخ سيدي محمد بن الشيخ سيدي العالم  
القطب الشهير بقصيدة مطلعها :

الى آخرها .

( 7 ) ومن صنف فيه أيضا واجاد وبين وعرف وزاد العالم المشهور عالم الكويرة من الصحراء المغربية الشيخ عبد القادر بن محمد بن محمد سالم فقد شرح خليل بثمانية اجزاء ، كل سفر يحوي ( 313 ) ورقة اي ( 626 ) صفحة طول الورقة ( 27 ) سنتيما وعرضها ( 15 ) سنتيما ، جاء في ترجمته بكثير من فضائل الامام مالك .

وذكر عند قول خليل مختصرا على مذهب الامام مالك بن انس رحمه الله تعالى مبينا لما به الفتوى حججا دامغة فيها من كثير طرق نقلا عن علماء فاس والقيروان وغرناطة وغيرهم اتفاق علمائها على ان من تذهب في المغرب بغير مذهب مالك فقد خالف الاكثر وما ذلك الا انه رأى المذهب المالكي وبالاخص طريقة ابن القاسم هو الذي عليه المغرب من جنوبه الى شماله ، وكان هذا الشيخ وتلامذته يحتاجون في غامضات .

الفقه عن نص خليل ومفهومه وعن ذلك يخاطب أخاه عبد الله :

أحاجيك كيف النطق يحرم للفتى اذا ما انحنى عكس انتصاب الى خلف  
وكيف استوى عقل الاناث مع الذي يكون له ضد الانوثة في الوصف

فاجابه تادبا معه بالرجز بيت هو :

خلف المصلى جوز الكلاما وامنعه من حذو ومن اماما  
ومنها :

فما وارث لم يبق شيئا من النسب ولم يلحق الموروث في اي ما نسب  
اجاب نفسه :

اذا ما مقر مات من بعد ما انتسب لزيد فزيد باليمين له النسب

فاستحكم المذهب المالكي بين ربوع الصحراء المغربية وامتد  
شيعاه واخرى في فترة العلويين من عهد المولى اسماعيل وعهد المولى

خليلي ان ثنيت الى خليل      صدور العيش ملتمس الدليل  
فانك بالثمان تكون فيه      دليلا ان اعنت من الجليل  
به برىء العليل وما ترجى      هداك الله من برد الغليل

الى ان يقول فى الدعاء له وعائلته :

وصاحبكم من الرحمان امن      وعين فى المقام وفى الرحيل  
ولا يرجو هداة للبرايا      بهم يهدي الى سنن الرسول  
وقرظه كثيرون غير هذا ، قد خصصت تقريرهم بسجل وحده .

اشتغل الشيخ عبد القادر هذا فى شرح خليل وهو ابن خمس  
وعشرين سنة وكانت برامجه فى شرحه حسنة الاسلوب سالمة المعنى  
ظاهرة المآخذ ، وكان صاحب ضبط وتدقيق لكل ما يستوجب الضبط .

وكان ربما استحسن مسائل لم يجدها فيما بيده من شراح خليل  
آنذاك فيسجلها ثم يرى استحساناته فيما بعد فى شارح لم يكن ذلك  
الزمن موجودا عنده وربما طرحت عليه مشاكل من خليل لم تجد حلا  
فيفتح الله عليه فيها فتحا غير عادي .

عاش هذا الشيخ عمر ابيه ( 99 ) سنة ومات سنة ( 1337 ) هجرية  
بعد ان صلى الظهر بالناس يوم العيد من المحرم شرقى اكجوجت الولاية  
الثانية عشر ودين هناك وقبره مشهور يزار مضمون الغاية ورثته تلامذته  
ومن بينهم العالم المشهور تلميذه الشيخ عبد السلام بن ايت العلوي ،  
وقد اרך وفاته قبل المرتبة برجز يقول فيه :

فى عام سبع وثلاثين سنة      قرن يد والدهر قوام السنة  
ليوم عيد النحر بعد الظهر      هات امر اي امر امري  
اقوت ربوع الفقه والتوحيد      والنحو واللفة والتجويد  
واربع البديع والمعمان      ومسيرة المشفع العذبان



الى ان يقول :  
ان مات محيي الدين عبد القادر      مقيد الشوارد النــــوارد  
الى آخرها ، ومن مرثيته له جزاه الله الخير والرضوان عنه :  
هو الموت حتم يرد مصالـــــه      مناصله مشهورة ونباله  
الى آخرها .

### ( المادة الرابعة فيمن شرحه بالنظم )

1 ) من مشاهير الذين شرحوه بالنظم اعني خليل رجاء ان يسهل  
حفظه على الطالبين ( بمدينة تشل ) من الصحراء المغربية الشيخ الكامل  
المشهور بالكشف وكم له من مكارم ظاهرة وباطنة الشيخ محمد المام الذي  
لا يحتاج تعريفنا .

المولود سنة ( 1202 ) هجرية وتوفي رحمه الله تعالى سنة (1281)  
هجرية ، فلقد شرح خليل بنظم جمع فيه وافاد وبين واجاد وشرح النظم  
كذلك بشرح مختصر ولكن مستوعبا أجزاء نظمه .

وهو موجود الآن بأيدينا والى الآن لم يطبع وحتى الآن بخزانتسي  
بالداخله ، ونظمه يحتوي تقريبا على 4000 بيت من الرجز يسبي حسنه  
بديعا وقرظه كثيرون ممن قرظه الاستاذ ابو محمد المجلسي بقوله :

طرز الشيخ فى نظام خليل      نظمه السلسبيل كالسلسبيل  
جبت من سيسبيه خير سبيل      لخليل انت الخليل متى ما  
فازلت النقاب عن كل مرت      من خليل بظل نظام خليل

الى آخرها .

2 ) ومن اشهر وأبرز علماء الصحراء المغربية الافذاذ الذي له  
السبق فى هذا الميدان تاج الصفى ، وخاتم الاصطفى وسليل المصطفى  
بدر الثقلين الشيخ ماء العينين ، الذي اقام للمذهب المالكي عقوده ،

واققاد شارده ومشروده ، نظم خليل حتى قرب مأخذه بعبارات سهلة  
تمكن المثقف من هضم مادة خليل بطريق مبسطة .

ولا يخفى ما قامت به مدرسة الصمارة التي كانت منبعاً للعرفان ،  
وانثالت اليها قلوب الناس من قاص ودان ، ويقول فيها أحد خريجي تلك  
المدرسة يصف ما كانت عليه من عطاء علمي ، وقد زارها بعد أن هدمها  
الاستعمار وشتت شمل سكانها قصيدة مطلعها :

هلا عجبت وكيف ينقضي العجب      والدهر ذو عجب وصنعه عجب  
هذا الصمارة لا حي ولا مـلاً      بها ولا فرح بها ولا طـرب  
ولا بها خلق الذكر العظيم ولا      علم تدرسه قوم ولا ادب

الى أن قال يصف وراة تلك للمدرسة :

هذا تضلع من شرع العلوم وذا      من الحقيقة كالمحروق بلتهب  
خيران ولهان من خمر المعارف لم      تسمع له غير ذكر الله يضطرب

الى أن قال يصف وراة تلك المدرسة :

نسبية رضعت در الفصاحة من      تدي البلاغة منها يقحم الذرب  
بيت العفاف رباها النعيم كما      شاءت وفيها لارباب العلى أرب

فكان كل مجهود علماء هذه القلعة العلمية ينصب على اخذ مذهب  
الامام مالك وبالاخص طريق ابن القاسم ومختصر خليل .

وكانت الصمارة هي مقر الشيخ ماء العينين وابنائها البررة الذين  
قوموا الدين والدنيا بمشهور مذهب الامام الاصبحي نص خليل هو  
المعتمد حتى أقاموا مناره في ذلك الركن من الاقاليم الصحراوية المغربية .  
ولد في أوائل القرن الثالث عشر وتوفي سنة ( 1328 ) رحمه الله ، واقتفى  
ابناءه البررة آثاره فبا هم في ذلك الا كما مثلت به فاطمة بنت الخرشب  
لما سئلت عن ابنائها ايهم أفضل فقالت ثكلتهم أن عرفت سيدهم ما هم الا  
كالحلقة المفرغة لا يدري أين طرفها .

( 3 ) وممن نظمه أيضا واجاد فى نظمه وابدع واكمل ورصع غسرة زمانه وبدر اقرانه محمد عبد الله بن عبد القادر المولود ( 1287 ) وتوفي رحمه الله سنة ( 1386 ) ودفن بالصابون غربي اكجوجت ، فقد شرح خليل بنظم رجزى يناهز تقريبا ( 3000 ) بيت يصح الغزى والسند ولم يقتنع بغير أن يوصل الحكم مدركه ، وكان من خدام هذا المذهب الحقيقين الذين ابلوا فيه البلاء الحسن ، وكان مع هذا واعية زمانه فى الفروع المالكية ، ولقد اضاف لنظام خليل زيدا على نصه ما يربو على ( 200 ) قرع تقريبا .

وكان هذا الشيخ تقيا ورعا منفقا يربي الايتام ويزوج الفقراء من ماله الخاص ويأوي الارامل والايتام يقري الجميع ويقره ويقره .

وكان قوي السلطة شديد البديهة حسن السيرة والسريرة صام الشمس ثمان سنين لم يفطر منها يوما .

ولم يرد فرع مالكي فى انحاء الصحراء المغربية الا وقد نظمه .

كنيته ابو محمد ولقبه بلاه ، واسمه محمد عبد الله ، وتوفي رحمه تعالى يوم الخميس فى الساعة التاسعة صباحا الموافق للسادس من المحرم ، وقد عاش ( 99 ) سنة كوالده وجدته ، وزاد عليهما بسنة أيام لانه ولد مهل المحرم وتوفي بصادسه .

ومكاشفاته وكراماته اشهر من أن تذكر وأكثر من أن تحصر والله تعالى يرحمه ، وبلغت مراثيه ( 26 ) ومنها فى ضبط وفاته .

يوم خميس ضحوة بمحرم بصادسه مات الامام المجود وكان لدى الصاون حسبك انه بما تشهد الانام للفوت يشهد الى آخرها .

( 4 ) وممن شرح خليل وبلغه المشرب من التنزيل محمد مولود بن احمد فال اليعقوبي الموسوي الذي لم يبق فرعا من شراح خليل جميعا فى تلك البلاد الا نظمه ، فنظمه بعد النظم فى مواضعه فصارت توافقه

فى الفقه المالكي تزي؁ على ( 30 ) بين نشر ورجز ومو؁ودة عندئـ الآن بمـينة الـاخلة .

وكانت تواليفه جميعا يرجع فيها الى العزوى الصـيح وبين القوى من الضـيف والـاجع من المرجوح بكل ؁قة وتـري .

وكان واعية زمانه فى العلم الفقهي حيث انه لا ترد نازلة فى زمانه الا ووجد ناظما لها .

ومن اشهر تواليفه فى شرح خليل وابرزها الكفاف الذي يزي؁ على ( 2000 ) بيت ثم شرحه شرحا شافيا سماه ( الزائد على الكفاف فى شرح نظم الكفاف ) .

وتعرض لحصر فروع شراح الشيخ خليل الموجودين آنذاك وجعلهم تواليف على حد الموضوعات فاخص المبادات بنظم ينحو نحو ( 500 ) بيت سماه الشـكشـارية والانـكة كذلك وسماه ( الانـكة ) .

ونظم ربع الباب الاول كالبيع وانواعه فى ما يقرب من ( 800 ) تقريبا .

ومن الرهن الى التركة نظما لا يقل نتيجة عما قبله ، وهذا كله متعرضا فيه لنص خليل وتبيينه ونشر غوامضه وحل مشاكـله ، وفاته لم ار من يرويهـا .

#### ( المادة الخامسة فيمن تعرض لنظم فروع شراحه )

1 ) لقد تعرض لنظم فروع شراح خليل بالــراء المـربية كثيرون جدا ومن بينهم العلامة عبد الله بن محمد بن محمد سالم المولود اواسط القرن الثالث عشر المتوفى سنة ( 1327 ) هــية الذي لم يبق فرعا من الذي بالايدي من شراحه الا نظمه ، فكانت انظامه تزي؁ على انظام نص خليل التي جعلت عليه بل على بعضها ، وكان لا يحب التميم فى النظم ويختصر المعنى ويقتصر فيه على الـهم ويتعرض لنظم الاقسام والـصور كثيرا ومن ذلك قوله فى صور قول خليل او عطش محترم معه فى حكم التميم .

ان يخف المعصوم موتا أو شديد      مضرة عليه أوجب الصيد  
فى العلم والظن وفى ظن مرض      خف أو العلم جوازه عرض  
مجرد التعب لا تتجه فيه      كالشك والوهم بكل يانيه  
وكل ذا فى غير من تلبسا      يعطش وان به تدنسا  
يجب فى الشديد والموت بكل      وفى الخفيف دوما جهد يحل

الى غير هذا من نواذر انظامه التي لولا ضيق المدة والوقت لجئنا  
منها بكثير .

( 2 ) البشير بن أنباريك الذي احتوش جميع نواذر شراحه  
بالصحراء من فروض وتشبيهات وربما زاد مسألة نادرة ، وكان ياتي فى  
انظامه باللغة اليمينية كثيرا مثل محمد مولود ، وعلى هذا من امره وحياته  
اقتصر لضيق الوقت وتوفي سنة ( 1354 ) هجرية .

( 3 ) وكذلك العالم زين بن احمد المتوفى سنة ( 1358 ) هجرية  
اجد فيها واجاد الا أنه تبعثت أراجيزه ولم يحفظ منها الا القليل وكان  
عالما مشهورا .

( 4 ) وممن الف فيها وأبدع وان كنت اخرته ذكرنا فكم من اخر فى  
رتبة التقديم المولود سنة ( 1249 ) هجرية المتوفى سنة ( 1335 ) العالم  
الشهير والمصطفى التحرير الشيخ محمد الامين بن ابي المعالي الموسوي  
اليعقوبي الذي الف كثيرا وفتح فى الفتاوي كثيرا والغز كثيرا وسياتي  
البعض من ذلك فى مادة الغز ان شاء الله تعالى .

( 5 ) وكذلك الف فى فروع خليل بالنظم أيضا العالم القدوة صاحب  
الخوارق والكرامات من أنجد وأغور فيها فكان له الجمع العظيم وكانت  
همته اقطع من السيف وأوفى من حادي قلاص النجم والشاهد وأضح  
وتأليفه موجودة الآن بخرانتي بالداخله .

اعني الشيخ محمد انقلا بن متال الشدفي الذي له مآثر جسيمة فى  
العلم وحكايات مشهورة فى المناظرات له السبق فيها .

فلقد نظم جميع فروع هذه الشرايح ولم يكتف بنظم وجده قبله بل  
ينظم ولو رأى مسألة عليها انظاما متعددة كالكثير لا يعبؤ بغير أن ينظمها .

ولد هذا الشيخ سنة ( 1205 ) هجرية ومات رحمه الله تعالى  
سنة ( 1288 ) هجرية .

ان كنت قد اخرجت ذكرك ناسيا فانت أولى الناس بالتقديم

( 6 ) وممن الف في فروعه في الصحراء المغربية ايضا مولود بن  
اعشمت المجلسي الف نظما رجزيا يقال له ( نظم الرعات ) اجد فيه  
وأبداع وصحح وأوضع نظما ربما عرج فيه الى خ ورد عليه وصوب فيه .

وكان نظمه الرجزي يحتوي تقريبا على ( 500 ) بيت موضوعه في  
الاجارة بمقط من خليل وربما زاد عليه مسألة نادرة مكللة بالشهرة والعزوى .

( 7 ) وممن الف في فروع خليل ايضا وعندنا بالداخله تأليفه السيد  
العلامة يحيى بن احمد فال الشدغي من سكان الكويره أصلا ، وفروعه  
لم يزل بها الى الآن وحتى الآن .

نظم فروع خليل نظما يزيد على ( 2000 ) بيت تقريبا رجزيا يحتوي  
على منطوق الفروع ومفهومها ، أتى فيه بنوادر فقهية عجيبة الا انها لم تكن  
من منطوق خليل ولم يذكر فرعا الا عزاه وبين مدركه التزم فيه من الطهارة  
مالكا بل طريق ابن القاسم عنه وبالاخص نص الشيخ خليل ، ومن نوادره  
قوله :

وأجد ما بعض الوضو يكفيه والكل لا يكفيه ذا المافيه  
جمع ان امكنه الجمع وما جمعه به الوضوء تمما  
ولا يجوز الترك واليمم وذا من الخطاب نشر يطمم

وفيه ايضا : فائدة مواضيع الانجاس تطهر بالشمس لدى كراس  
كوفة والبصري وابن شاس شيخ امام طيبة النبراس .

كذا بكل مائع قلاع      لدى ائمة طوال الباع  
منه البشري ومن له قفا      وابو حنيفة ويوسفا

وغير هذا ، ولكن يتطلب كثير وقت وعدم شغل بال والله الامر من  
قبل ومن بعد .

### ( المادة السادسة فيمن وضعوا عليه طرة )

1 ) ومن ابداع فيه واجل وحرم واحل وزاد ونقص وصحح  
وخلص شيخ المشايخ الشيخ عايه الذي هو اول من شرحه بشرح  
مختصر منهج حسب المتعلمين وتسمية اهل الصحراء المغربية الطرة .

وكان الشيخ عايه ممن اجل خليل وصحح نصه حتى انه كان يقول  
خدوا نص خليل من عندي فانه لا نص اصح منه عندي ، وقد شرح هذا  
الشيخ خليل شرحا خفيفا جدا وجعله طرة اي غير متتابع الكتابة نوع من  
الشروح تسميه اهل تلك البلاد الصحراوية المغربية بالطرة وكون عايه  
شيخ المشايخ لانه شيخ محمد بن محمد سالم بواسطة حامد بن اعمى  
ومحمد بن محمد سالم قيل بعد نظر جدي انه لم يكن فى الصحراء  
المغربية من لكورة الى الداخلة الى تشل الى آوسرد بل والى كثير من  
مناطق موريتانيا الا ومتصلر منه فهذا هو الذي جعلني اقول عايه شيخ  
المشايخ .

وكان عايه هذا ظاهر الكرامات حسن السيرة مرضى السريرة لم  
تأخذه فى الله لومة لائم واخرى فى مذهب مالك بن انس وبالاخص نقل  
ابن القاسم عنه ومختصر خليل .

وكان عايه كغيره من علماء الصحراء المغربية بدويا وكان يحفظ  
خليل ويعلمه والناس سائرة وهو اما على جبل او راجلا ومع ذلك لم  
يشغله شاغل عن التعليم والتأليف حتى ذهبت روحه الى العلي القدير  
وترك خليل ارضا فى ذريته الى الآن وحتى الآن وهم مجددون اثره واكلمين  
نمره فى المذهب المالكي .

2 ) ولقد وضع عليه كذلك طرة الشيخ محمد بن محمد دار الشواحيوي ولكن مع الاسف هذه الطرة لم تبلغنا ومن جهل شيئا عاداه لا علم عندي بشيء من أمرها .

3 ) ولقد وضع كذلك الشيخ العالم العلامة البحر الفهامة الجدل الحكاك والمدرک اللكك شيخ القضاة ومنيع الادب وقائد الصلح ومربي الايتام ومديم الصلاة والصيام غوث الانام وغيث الايام ربحانة المذهب المالكي من ابي مختصر الشيخ خليل كفؤا غيره حين ترعرع في ريعان عنفوان شبابه فاعتنقه القريب والبعيد ، وانفق عليهم الطارق والتليد ، حتى ملثوا جوابيهم علما وانسانيتهم حلما .

ذلك هو الشيخ محمد الامين بن عبد القادر الذي شنف الاسماع ، ومهد القلاع ، دفعه والده للمتعلمين ، وهو ابن احدى عشر من السنين ، وكان صموتا وقورا مهابا اديبا تقيا نقيا .

ويهتف بذكره كل من رءاه وكان مكث في بطن امه ما مكث مالك بن انس ، شرع في التأليف قبل عقد عذاره ، وشد ازاره ، فيوجد له الآن من التواليف مختلفة المواضيع جلها في الفقه المالكي ما يربو على ( 200 ) تأليف ، ولما رأى خليل لم تتجه الناس مع اشتغالها به فكر في نفسه فراى طرة الشيخ ءابيه مختصرة جدا فأصبح يبرمج خليل ، ويسري معه سريان الماء في الزنجبيل ، حتى جعله السبيل السلسبيل ، بطرة أصبحت سراج خليل بالصحراء المغربية مطروحة بسببها تتوارد عليها النقال من كل صوب وحذب ، فلم تلق اليوم أي اقليم صحراوي مغربي بل ولا موريتاني الا وفي أحاييه تلك الطرة بتعدد نسخها .

ولكم قرظها من شاعر مجيد ، فتى مجيد ، وممن قرظها باباه بن أبت المجلسي حيث يقول :

قل لندب لنيل علم تصدى	ثم عن نيله راينا صدى
بعد دهر بالكمال يطلب علما	قد ارانا من امره شيئا ادى
قد نسبت عقله بخد وقد	ويجيد ومقلة يبت خدى
ان نيل العلوم ضد التصابي	أي ضد رايت وافق ضدا



الى ان يقول نى تخليصه على شيخه المذكور وخباء تلامذته :

فانزل الصغر ان تشأ نيل علم	انها للعلوم فى الاصل مبدا
جد فى العلم واطلب العلم جدا	يجد الشيء طالب حيث جدا
لا لدى غيز شيخنا تطلبه	من لفهم العويس كان معدا

در معنى العويس من صدف الالفاظ قسرا من لفظه يتبدي

كل شيخ يفيد علما ولكن	ليس كل المياه ويحك صدا
فمحمد الامين كهف وحزر	حيث يبدي للاصبحي تبدا

الى آخرها .

ولقد جمع هذه الطرة جمعا شفى به غليل الصادي فتبدي خليل بها  
كاشف البرقع يقول لسان حاله هيتا لكم ، ولقد قال له بعض تلاميذه يطلب  
السيف حين القراءة :

اليك فقير العلم جا يجمع الطيكا	نشدتك بالرحمان فاقطع له السيكا
به ظلمان الجهل جاءك واضحا	وان لم يجد سبقا على غيره ييكا

الى آخرها . ومن الملح فى هذا المعنى ايضا قول بعضهم ولعله  
باباه بن ايت رحمهم الله تعالى :

اجوب رمال الفقه كل صبيحة	اعالج ما القاه من حدر او ركبنا
على عاتقي حمل من الجهل ثابت	وصعب على ذي الحمل ان يطلع العكبا
فلا بد لي يا شيخ من معط سبكة	اسل بها عن يسابقتي ركبنا

وهذه الطرة لله الحمد موجودة بخطه فى خزانتي بالداخله ومن يراها  
يرى العجب العجاب ، وقد ولد هذا الشيخ سنة ( 1305 ) هجرية لسبت  
خلت من صفر هذه السنة ، وتوفي رحمه الله تعالى ليلة الاربعاء السابعة  
من صفر سنة ( 1394 ) هجرية ، اسكنه الله تعالى فسيح جنانه مع الذين  
انجم عليهم من النبيين والصديقين والشهداء والصالحين آمين يا رب

العالمين ، وبلغت مرأيه أربع وثلاثون مرتبة من دون نظم التاريخ لولائه وسيرته وصفته ومعاشرته .

### ( المادة السابعة فى رؤوس اقلام من الالغاز التي اوردتها علماء الصحراء المغربية على علماء فاس )

حين امتد المذهب المالكي بين جنوب المغرب وشماله وكانت الالغاز الفقهية ترد كثيرا على علماء فاس من علماء الصحراء المغربية فى ذلك التاريخ ، ومن تلك الالغاز للسيد ابن محمد المجلسي من مسابير الشيخ محمد بن محمد سالم فى قروض التركة .

لفاس الذي لولاه ما كان مختصر ولا صدرت فى مذهب الاصحح الزمر  
اسائل عن زيد اذا عمر اقرر بايخائه والموت بالاول استقرر  
ومن بعده مات المقر وقد اتت ذراري زيد تطلب الارث من عمر  
لها ارثه ام لا ترى منه خردلا اجيبوا جوابا من علومكم الفرر  
فأجابه سيدي عبد الله من ذرية القاضي محمد :

اذا عمر قد قال من قبل ما عصر بنوه بنو عجن لجمع من الفرر  
لهم ارثه الا فلا ثم وارث لذا المال منهم فانظر الامر واعتبر

ولعبد القادر بن محمد بن محمد سالم لغزا يخاطب فيه اهل العلم بفاس :

يا اهل فاس سؤالي نحوكم قصدا وفى السؤال سؤالات لكم وبكم  
فى مذهب الاصبحي اللغز مجتمع فاین شخص اذا ما ام يصلحها  
واين ما رحل يرى من امرأة واين وطىء واحداث وليس بها  
ولتخبروا عن صلاة لم تكن بطلت واين جهر مكان السر تطلبه  
ترجيه نحوكم ايد الساعات فدى ونجل اسحاق فيه البعض قد وجدا  
وحيث ما اتم لم تصلح له ابدا وغير الذي نظرت منه ولا فندا  
ومودها لازم ان كنتم رشدا نقض الوضوء وغسل ذاك ما عهدا  
من المصلى لكي به ينال هدى

واين ما امرأة بالحيف قد وصفت صلت وصامت وتقضي مومها ابدا  
واينما زوجة ان ارضعت ولدا تحرم على زوجها لرضعها الولدا  
ولاخيه احمد بن محمد بن محمد سالم في النكاح على المذهب  
المالكي بيعت بها الى اهل فاس يقول :

ايا اهل فاس الغر لغز سياقه بنص خليل جا وفيه مساقه  
اني من جناب المغرب الحاح نحوكم فحل عويصه كي يفك وثاقه  
ونحن وأنتم تحت عرش جنابه منيع مريع اصبحي نفاقه  
اسائل ما عقد صحيح صداقه قد ابطله قبل البناء فراقه  
واخر فيه اكمل المهر كله على الزوج من قبل البناء طلاقه

فاجابه احد علماء اهل فاس بقوله :

فمن وهبت قبل البناء صداقها لزوج وذاك الزوج حم فراقه  
وليس لها نصف بتطليق زوجها فما شطر الماخوذ منها طلاقه  
وواهبه من مالها لحليلها قبل البناء ما سبق منه صداقه  
يعيد لها الماخوذ منها جميعه جواب بحمد الله تم اتساقه

وله لغزا ايضا لهم ويذكر صفة اللغز والمكان في قوله :

اسالكم يا اهل فاس ومن سمى بكم ولكم بالعلم بحر تنسما  
ولا غرو أنتم دره يجتنى بكم ونحن بحمد الله نزهو بكم ثما  
وتجمعنا في مذهب الشيخ وحده ويجمعنا في بيعة قوله الاسما  
اسالكم عن يموت ولم يكن مدينا ولا احصى وياخذ بعض ما  
يخلفه شخص وليس بواژث ولا جنته الباقي من المال حتما

فاجابه احد علماء اهل فاس بقوله :

اذا قال شخص مالك ابوي سلما نطحت اباك وادعت لابنه الا ما  
فمتق الاب المنحول للبشر واجب لاقراره والعتق احواله عما  
فان مات بعد العتق فالزوج عندنا ينال من المتروك قيمته حتما  
ولاينته الباقي من المالي نصفه بارث ونصف بالولاء وقد تما

وله أيضا في الطلاق يبعث بها الى اهل فاس :

هلم لاهل فاس فالعقول	بحكم جاء قد حارت فقول
لهم قولا يزيل الجهل عنا	فان الجهل مرتعه نحيل
تحيرت العقول لقول شخص	اخو رشد والسلام يقول
لزوجة انت طالق اي ثلاثا	ولم يلزم طلاقا ذا المقول
ولم يكره ولم يسبق لسانا	فهل ذا القول تالفه النقول

فاجابه احد علماء اهل فاس بقوله :

نعم ذا القول تالفه النقول	فهو زوج لزوجته يقول
ازينب انت طالق اي ثلاثا	يريد اذا دخلت ولا يقول

وله في الرجز في الطلاق أيضا :

يا اهل فاس لغزة من العبر	فلتتفهموا بفكر ونظر
ما زوجة قبل البناء طلقت	لزوجها ارتجاعها فيما نبت
اما اتفاقا او على المشهر	فانتم اهلا لحل الخبر

فاجابه البعض من علماء فاس بقوله :

من علق الزوج طلاقها على	ايقاعها فافهم وكن محصلا
اذ سوغوا له بياق الوطى	رجعتها وحنثه بالجزء

ولعبد القادر بن محمد من الفازه لعلماء اهل فاس قصيدة مطلعها :

ايا علماء الرشد والحق والبحث	بفاس اجيبوني فقد ظلت في بث
سؤالي عن زوجات هالك اربع	تفاوتن في قدر الصداق مع الارث

الى آخرها قصيدة طويلة في الالغاز ولها جواب في بحرهما ورويا .  
وهذا اختصار بؤوس أقلام وأرجو الله تعالى أن يحقق الرجاء في  
موصلة البحث العلمي .

### ( المادة الثامنة في وجوب تقليد الأئمة على غير المجتهد )

ولقد نتطرق أيضا في بحثنا هذا لوجوب التقليد على من لم يبلغ مرتبة الاجتهاد ونتعرض لصعوبة الاجتهاد كذلك وذكر شروط المفتي ولا بد أن أتعرض لذلك شيئا ما في المادة التاسعة إن شاء الله تعالى .  
وقيل أربعة .

أولا وجوب التقليد للأئمة أو من في منزلتهم لان تقليد العلماء واجب كتابا وسنة وأجمعا .

أما الكتاب ففي أي كثيرة ومنها : « فلولا نفر من كل فرقة منهم طائفة ليتفقهوا في الدين ولينذروا قومهم إذا رجعوا إليهم لعلهم يحذرون » فأمرهم الله تعالى بالخبر عند انذار علمائهم ووجوب التقليد لما وجب ذلك

ومنها : « ولو روه إلى الرسول وإلى أولى الأمر منهم » لعلمه الذين يستنبطونه منهم ، فان العلماء هم المستنبطون المستخرجون للاحكام .

ومنها : « فاسألوا أهل الذكر إن كنتم لا تعلمون » فانها عامة في جميع من لا يعلم وعلق الأمر بالسؤال الجهل .

ومما ظهر من السنة فكثيرة أيضا ، ومنها حديث الصحيحين اني لا أدري ما بقضي فيكم فافتدوا بالنبي من بعلي أبي بكر وعمر فانهم جبل الله المأدود فمن تمسكه بهم تمسك بالعروة الوثقى لا انفصام لها ، واتخذ عليه اجماع القوم الثلاثة المشهود لهم بالخيرية من الصادق المصدوق واجماع من بعدهم والاجماع القطعي المفوظ به مقدم على الكتاب والسنة والقياس لان الأولين يقبلان النسخ والتأويل ، والقياس يحتمل قيام المعارض وفوات شرط من شروطه ، والاجماع معصوم ليس فيه احتمال .

والله اعلم في مسند الفردوس في وجوب التقليد عن ابن عباس عافة الدين ثلاثة : فقيه فاجر وامام جائر ومجتهد جاهل .

وفى الديلمى ايضا من حديث ابي هريرة مصحح اسانيده اذروا  
زلة العالم فان زلته تكيبه فى النار اى تلقيه على وجهه ، وذلك لان زلته  
يضل بها عالم كثير ، فلذا عوقب اكثر من غيره .

وفى الكامل من عمره اخوف ما اخاف على امتي كل منافق عليهم  
اللسان اى طلق اللسان فى العلوم والفصاحة لانه تقتدى به الناس فيضلها .  
وفى نوازل عيش لا يجوز لعامى ان يترك تقليد الائمة للمجتهدين الاربعة  
وياخذ الاحكام من الآية والحديث لكثرة شروط ذلك كثرة لا توجد فى  
اغلب العلماء واخرى فى آخر الزمان .

فاذا كان التقليد من زمن النبي صلى الله تعالى عليه وعلى آله وصحبه  
وسلم والصحابة بعده والتابعين وتابعيهم الى زمننا هذا ولاسيما فى  
العصور المشهود لها بالخير منه صلى الله عليه وعلى آله وصحبه وسلم  
من غير طلب دليل من الآية او الحديث وجميع كتب المحدثين على هذا  
النمط فما استدلل الجميع الا باقوال العلماء المجرد عن الدليل تقليدا لهم

#### التقليد تعطلت الاحكام .

فانظر كيف يسوغ الاجتهاد اليوم بأخذ الاحكام من الآية والحديث  
ويعتقد فاعله انه أهون تناولا من الفقه ، وليس ثواب الفقيه دون ثواب  
المحدث ، ويشهد لذلك ما فى جامع الشيخ خليل نقلا عن سفيان ابن  
عيينة رضى الله تعالى عنه انه قال الحديث مضلة الا للفقهاء ، قال بعضهم  
فى تفسير ابن عيينة ان الاستدلال على الاحكام بالحديث اتلاف عن طريق  
الحق الا للعلماء العارفين بناسخه ومنسوخه وعامه وخاصه ومطلقه ومقيده  
وحقيقة المطلق والمقيد وما قاله ابن عيينة قال ابن وهب وقال ايضا كل  
صاحب حديث ليس له امام فى الفقه فهو ضال ، ولولا ان الله تعالى  
انقذنا بالليث ومالك ضللنا ، فاذا قال ابن عيينة وابن وهب ما سمعته  
والاول مجتهد والثانى بلغ درجة الاجتهاد فما ظنك بغيرهما .

وكان ابن عباس رضى الله عنهما من الصحابة الذين لهم اتباع يعملون  
بقولهم ويقلدونهم فى أمور دينهم ومثله زيد ابن ثابت وابن مسعود ، ومن  
الفية العراقى ذاكرا هذا :

وهو زيد ابن ثابت لهم في الفية اتباع يرون قولهم  
وكان امام الحرمين وابن السمعاني والغزالي يقولون كتلامذتهم  
يجب عليكم التقليد لمذهب امامكم الشافعي ولا عذر لكم عند الله في  
الجدول عنه الا بشروط والشروط ذكرها ولا خصوصية بل كل من قلده  
اماما يجب عليه اتباعه وتقليده .

ثم قال ان الائمة المجتهدين سموا بذلك لبذلهم الوسع في استنباط  
الاحكام الكامنة في الكتاب والسنة ، فالاجتهاد مشتق من الجهد ودليلهم  
في ذلك هو اتباع لرسول الله صلى الله تعالى عليه وآله وصحبه وسلم .

وقال البيهقي في وجوب التقليد على من لم يبلغ مرتبة الاجتهاد ما  
لفظه اعلم ، ان الراي المذموم والقول هو كل ما لا يكون مشبها بأصل ،  
قال وعلى ذلك يحمل كل ما جاء في ذم الراي .

وقد قال رجل لعمران بن حصين لا تتحدث معنا الا بالقرآن فقال  
له عمران انك لاحق ، هل ياخذ من القرآن الا من علمه الله تاويله  
وفقهه في الدين ، هل في القرآن عدد الركعات او نصاب الزكاة او صفة  
الصلاة ، قال فأفحمه فسكت ، فقال عمران حق من لا يعلم ان يقلد فان  
الله تعالى انزل القرآن مجملا ثم نور الله تعالى قلوب العلماء من أمة محمد  
صلى الله تعالى عليه وعلى آله وصحبه وسلم ليفصلوا لنا مجمل الحديث  
وغامضه .

فلا شك ان القرآن قيده السنة والسنة قيدها العلماء وان ابا بكر  
رضي الله تعالى عنه سألوه عن معنى فاكهة وبا فقال اي سماء تظل ابن ابي  
قحافة واي أرض تقله ان تفوه في كتاب الله تعالى بغير علم فما ظنك  
بغير ابن ابي قحافة . وكان عمر رضي الله تعالى عنه يقول سيأتي قوم  
يجادلونكم بشبهات القرآن يخذوهم بالسنة فان اصحاب السنة اعلم  
بكتاب الله عز وجل ، قال الخطابي واصحاب السنة هم العلماء المطلعون  
على الحديث المؤمنون له من الشوائب لائمة المجتهدين وكمل اتباعهم  
فهم الذين يفهمون ما تضمنته السنة من الاحكام وعلى هذا اقتصرنا خوف  
الممل .

### ( المادة التاسعة في بيان صفة المفتي ومن يجوز لنا تقليده )

أما من يجوز تقليده واستفتاؤه فهو من توفرت فيه شروط ثلاثة وقيل أربعة :

( الأولى ) : الدين ، ( الثانية ) : الورع ، ( الثالثة ) : العلم وعلى أنها أربعة تكون ( الرابعة ) : العدالة إلا أن أكثرهم أدرجها في الثلاثة .

فمن اجتمعت فيه هذه الثلاثة جاز بل وجب استفتاؤه في كل ما عرض ويجب العمل بفتواه .

ومن لم تجتمع فيه لم يجز استفتاؤه ابتداء ولا العمل بفتواه انتهاء لعدم الثقة بما قال ويعرف حصول تلك الأمور بالأخبار المفيدة للعلم وبلاشتهار كانتصابه للناس يستفتونه ، ولكن الأصح في الأخيرة أنه لا بد من البحث عن علمه وورعه وعدالته وهل تكفي الاستفاضة في وصفه أو يكفي العدل أو لا بد من عدلين أقوال .

قال أبو إسحاق في الجمع ونحوه للباجي في الأصول ولا يجوز استفتاء كل من تزيا بزي العلماء ويلبسه ويعتزي إليه بل لا بد أن يعرف حال المفتي في الفقه والأمانة ويشتهر بذلك مع ازدحام أعيان الناس عليه وأهل الحق وملازمته مع ذلك زمنا طويلا تعرف به أهليته للفتوى ، والمراد الدين امتثال الأوامر واجتناب النواهي لا العلم المجرد عن الامتثال لأن ذلك إلى المضرة أقرب .

فالمفتي هو الدين الورع العالم يتقي الشبهات ولما تفرقت المندوبات كبائر الغنوب وصفائرها والذائل المباحة ويكون عالما بأصول الفقه وبالآلة السمعية التفصيلية واختلاف مراتبها ، قال ابن الخاجب .

وقال الأملدي تشترط فيه شروط الاجتهاد مع العدالة حتى يوثق بقوله :

وقال المازي من يفتي في هذا الزمان أقل أحواله أن يكون مطلعاً على رواة المذهب وتأويل الأشياخ وتوجيههم ما اختلف بعضها ببعض وتشبيههم مسائل بمسائل قد يسبق إليها الفهم .



وقال أيضا من حفظ نوايات المذهب وعلم مطلقها ومقيدها وعامها  
وخاصها له أن يفتي بمحفوظه منها لا غير ذلك إلا أن حصل له علم أصول  
الفقه والقياس وأحكامه وترجيحاته وشرائطه وموانعه والإحرام عليه وهو  
لصعب وفسبق .

وقال في شرح للمحصل وينبغي أن يحذر مما وقع في زماننا هذا  
من تشاغل بعض الفقهاء بالفتوى من الكتب الغربية التي ليست فيها رواية  
للمفتي عن المجتهد بالسند الصحيح ولا قيام مقام ذلك شهرة تمنع من  
التصحيف والتحريف وهذا عدم دين وبعد شديد عن القواعد .

وما ذكرناه من وجوب التقليد وصعوبة للفتوى والاجتهاد إنما هو  
للدفاع عن السنة والشريعة المحمدية ورضي بمن تولى أمرها وقلدناه  
مأخذها وكان مأمون عليها كالإمام مالك بن أنس الذي تقلده أمر معمول  
به منذ تأسيس الشريعة الإسلامية بالمغرب ما يزيد على أكثر من ثلاثة  
عشر قرنا .

وبالأخص طريقة ابن القاسم التي ذكرنا مرارا ونوهنا بها كمختصر  
خليل الذي أصبح منها قيدا تدرسه أبنائنا خلفا عن سلف ولله در شيخ  
الاختلام زكريا الذي كان يوصي على التقليد والتمسك بأحد المذاهب  
الأربعة .

وكان أقول أياكم أن تبادروا إلى الإنكار على مجتهد من الأئمة الأربعة  
أو تخطئوه إلا من كان منكم لصنط بأدلة الشريعة كلها وعرف جميع لغات  
العرب التي احتوت عليها الشريعة .

والذي يظهر مما نقلناه عن العلماء العاملين والأخيار المصنفين أن  
الأئمة الأربعة ومن عزلتهم يجب اعتقاد صحة مذاهبهم واستقامتها وإنهم  
دأثرون مع الشريعة حيث دارت وإنهم منزهون عن القول بالرأي في دين  
الله إلا ما ظهر لهم ولم يظهر لغيرهم لصفاء قلوبهم وأثارة أفكارهم .

فالواجب اعتقادهم أن مذاهبهم محررة من الكتاب والسنة ولهم ما  
طعن أحد في واحد منهم إلا جبهله .

وأحرى الأئمة الأربعة الذين كلهم له فضائل تخصه ومواهب من قبول الافتاء وصدق نية أخذية يخرج عن طور العقلاء فبذلك آرائهم متبعة وأقوالهم صادقة واختلافاتهم رحمة للمسلمين .

وعلى رأسهم وأحرى في المغرب وما والاها الامام الاصبحي المدني مالك بن أنس وما ذلك الا ان مذهبه تدفق في هذه الناحية من العالم ، والله در القائل فيهم :

الشافعي له علوم تشرق بين الوري وله ثناء يعبق  
ولمالك نشرت علوم ما لها حدكبحر زاخر يتدفق  
ولاحمد تعزى العلوم لانه يروي الحديث وصدقه متحقق  
وأبو حنيفة سابق فلاجل ذا آثاره وعلومه لا تسبق  
بهم الأئمة خصهم رب النوري بالفضل منه فشانهم لا الحق

ولما كان الامام مالك مذهبه هو المحفوظ بالمغرب بل وافريقيا جميعا كان واجبا علينا اتباعه والتمسك به لان التزام المذهب عند الجمهور واجب وما قاله الزناتي من انه يجوز الانتقال بثلاثة شروط قول ضعيف ، وقال السيوطي بأربعة شروط والذي ذكره الزناتي هو ما يلي :

1 - ان لا يجمع بينهما على وجه يخالف الاجماع كمن تزوج بغير صداق ولا ولي ولا شهود فان هذه الصورة لم يقل بها أحد .

2 - ان يعتقد فيمن يقلده الفضل ببلوغ اخباره اليه .

3 - ان لا يقلد وهو في عماية من دينه كان يقلد في الرخصة مثلا من غير شرطها ، والذي اشترطه السيوطي في جامعه وذكره وقال انه لا يجوز العدول عن مذهب اعتنقه أحد الا بها هي ما يلي :

1 - ان لا يلزم عليه تركب حقيقة لم يقل بها أحد المذهبين .

2 - ان لا يتبع الرخص يعني ان لا يكون يتتبع المذهب المتنقل اليه في الرخص وحدها والا لم يجز له الانتقال اليه .

3 - ان لا يقصد هوى نفسه بل يكون انتقاله لضرورة مادية أو بدنية .

4 - ان يعتقد ان المذهب الذي قلده في ذلك ارجح من مذهبه بظهور أدلته في المسائل التي قلده فيها أو مساو لمذهبه فان كان دونه لم يجز له تقليده .

وبهذه الشروط يعلم عدم صحة تقليد العامي الذي لا يعرف الشروط ولا معنى التقليد .

وقال صاحب جامع الفتاوي يجوز الانتقال بالكلية ولا يجوز في مسألة واحدة فقط .

وقال القرافي يجوز الانتقال في كل ما لا ينتقض فيه حكم حاكم وذلك في أربعة مواضع وهي :

( 1 ) ان يخالف الاجماع .

( 2 ) ان يخالف النص .

( 3 ) ان يخالف القياس الجلي .

( 4 ) ان يخالف القواعد ، فان أدى الانتقال من مذهب الى آخر واحدة من هذه الاربعة لم يجزها .

وهذا الذي ذكرنا جميعا ان دل على شيء فانما يدل على وجوب اقتفاء مذهب امامنا مالك بن انس وعدم الخروج عنه ووجوب التمسك به ونشره والدب عنه والتعرض لمن رآه بأية اشابة من تحريف أو تزوير في وطننا المغرب الكبير الذي أبده الله تعالى بعنايته وواسع رحمته تحت الراية الحمراء التي ظلت ولن تزال الى ان يرث الله الارض ومن عليها هي محل النضال عن سنة الرسول صلوات الله تعالى عليه وسلامه وعلى آله وأصحابه وسلم .

وان سمحتم لي اود ان اقول حديثا رأيته بعيني في نزعة الافكار على شرح قرة الابصار للشيخ عبد القادر بن محمد اتى به عند قول الناظم :

وكم من الغيب به اخبرنا فجا على وفق الذي ذكرنا

الحديث لم يذكره في الضعيف ولا في الموضوع ، وقال انه من احاديث ابي هريرة ولفظه .

( تكون بالمغرب مدينة يقال لها فاس اقوم الناس قبلة واكثرهم صلاة وهم على الحق متمسكون به لا يضرهم من خالفهم يدفع الله عنهم ما يكرهون الى يوم القيامة ) .

وقد سألت عنه الاستاذ المؤرخ سيدي عبد الوهاب بن منصور فقال لي : انه قد رآه بأسانيد حسنة .

### ( المادة العاشرة في فضل الامام مالك بن انيس )

ومن هنا احببت ان اجعل خاتمة لعرضي هذا بذكر بعض مناقب الامام مالك وذكر ولادته وصفته ووفاته ونسبه .

هو مالك بن ابي عامر بن عمر بن الحارث بن غيمان بمسجبة بن خثيل مصغرا بن عمر بن الحارث ، والحارث هذا هو ذو الصبح من الادواء بطن من حمير فهو حميري اصيحي وجده ابو عامر شهد المغازي مع الرسول صلى الله عليه وعلى آله وصحبه وسلم ، حملته امه ، وولد عام ثلاث وتسعين على المشهور من الخلاف في ولادته ، وتوفي يوم الاحد لاثني عشر وعشرين من ربيع الاول عام 179 وبعمره سبعة وثمانون باعتبار عام الولادة والموت ودفن بالبقيع ، وكان طويلا جسيما عظيم الهامة ايض الى للصغر فحسن الصورة اصلع اسم عظيم للملحمة قبايع صدره ، قال بشر بن الحارث يلبس للحديث احسن اللباس من الطليسان والكتبان .

ومن فضل الامام مالك بن انيس انه كان امام دار الهجرة وعالم المدينة المنورة وشيخ الائمة امل مباشرة او بواسطة ، وكان آية في الحفظ ، وقال ما استودعت قلبي شيئا قط فنسيته . جلس للتعليم وهو ابن سبعة عشر سنة ، وقيل عشرين ، وقيل ابن اربعة وعشرين ، والاول اكثر رواية ،

وكان يقول: ما دمت ليلة الإيتم السليبي صلى الله عليه وسلم وعهد لهبطاء مصر من خلفه ، وغسروا به بالمدينة المشهورة ، وروى عنه من الأئمة المشهورين محمد بن شهاب الزهري ، لعلم السنة بموسوعة ابن عبد الرحمان فقيه أهل المدينة ، ويحيى بن سعيد الأنصاري ، وموسى ابن عقبة ، قال أبو مصعب كان الناس يزدحمون على باب حالك ويفتنون عليه لطلب العلم ، وقال يحيى بن شعبة دخلت المدينة وهاكك اليهود اللحية والناس حوله سكوت لا يتكلمون لهيبته ولا يفتي أحد في المسجد غيره ، والأصل في ذلك على المشهور ، فتواه في المرأة التي غسلت امرأة مميسة ولصقت يدها بالفرج ودهشت الناس في أمرها وأفتوا اتباع الشافعي بقطع يد المرأة مراعاة أن حرمة الميت أكد من حرمة الحي ، وأفتى اتباع أحمد بالعكس مراعاة أن حرمة الحي أكد ، وقالت اتباع أبي حنيفة لو كان شيخنا حاضرا لرفعها لمالك فرفعت له وقال سلوها منا قالت حين وضعت يدها عليه ، قالت المرأة ذكرت أنها مميسة فقلت في نفسي طالما عصي هذا الفرج ربه ، قال الإمام مالك هذا كذب فاجلدوها ففعلوا فخلصت اليد من الفرج ، ومن ثم قيل لا يفتي ومالك في المدينة ، وقبل صاحب المرأة غيره ، وخصف .

وفي المرشد الهادي تأليف العالم العلامة ابن محمد في فضل الإمام مالك لا كلام في مالك بعد ثلاث ( الأولى ) تفسير الكثر الثلثين للحديث المشهور به وكفاه فخرا ، ( الثانية ) فتواه في المرأة ، ( الثالثة ) أنه تكتب على مقعده بقام القدرة مالك ، حجة الله في أرضه هكذا ساق .

وقال محمد بن ربيع رضي الله تعالى عنه حججت مع أبي وأنا صبي فتمت في مسجد الرسول صلى الله عليه وعلى آله وصحبه وسلم في الروضة بين القبر والمنبر فرايت الرسول صلى الله عليه وآله وصحبه وسلم ، فقلت يا رسول الله صلى الله عليك وعلى آلك وصحباك وسلم ابن تريد ، فقال أقيم لمالك الصراط المستقيم ، وهناك مرآة بالرسول صلوات الله وسلامه عليه وآله وصحبه في شأن مالك تركتها خوفاً أن يقال مرآة وأحلام .

وفي البيهقي المنهب من أحمد بن حنبل عليك بحديث مالك ورواه ، وفي البيهقي عن المعيار في جواب حنابلة حنبل مالك وإباحة فيسوه مما نصحه :

فتح اقليمنا بغير مذهب مالك لا يسوغ وهذا هو الذي فعله سحنون  
والجارت لما وليا القضاء منعا كلام المخالفين ومنعا الفتوى بغير مذهب  
قال فيجب على الحاكم المنع منه وتاديب فاعله .

وفي الرهوني قال مالك لن يأتي آخر هذه الامة بأهدى مما جاء به  
اولها كل عام ترذلون وانما يسرع بخياركم فانظروا خير القرون قرني ، ثم  
الذين يلونهم ثم الذين يلونهم اه منه .

ونقل ابن سهل عن بعضهم ان كل من ذاع في اقليمنا عن مذهب مالك  
فانه ممن زين على قلبه وزين له سوء عاقبته ، ومن قوله فقد رأيت في  
اقاويل الفقهاء وفتاويهم ورأيت ما صنف من اخبارهم الى يومنا هذا فلم  
ار مذهباً اتقى ولا ابقى ولا أبعد من الزيغ من مذهب مالك ، وكل اهل مذهب  
فيهم الخارجي والرافضي الا مذهب مالك ما سمعت مقلده حقيقة قال  
بشيء من هذه البدع ، فالاستمسك به نجاة ومذهبه هو أبعد المذاهب  
عن الشبه اه منه .

وعقد الشيخ القاضي عياض في المدارك باباً لترجيح مذهبه وبيان  
الحجة في وجوب تقليده ورجح ذلك من طريق النقل والاعتبار ، وذكر  
القاضي عبد الوهاب في المعونة شيئاً من ذلك .

وفي البرزلي ما لفظه وفي احكام ابن الحاج عن الاشبيلي لا يفتى في  
بلادنا بقول غير ابن القاسم من المالكية اه منه .

وفي الخطاب كل من خرج عن مذهب مالك عند اهل المغرب فهو  
خارجي ، وقال الامام احمد اذا رأيت الرجل ينقص مالكا عافلم انه مبتدع ،  
وفي المعيار ما لفظه كتب امير المؤمنين محمد بن امير المؤمنين عبد  
الرحمان الى الوزير عيسى بن قطيس ، فمن خالف مذهب مالك بن انس  
رحمه الله تعالى في الفتوى او غيره الحق به من النكال ما يستحق بمذهبه  
نجاه والسلام اه .

وقال ابن ناجي في شرح الرسالة اختار الشيخ خليل مذهب مالك  
لانه جمع بين شرفي الحديث والفقه فليس كغيره ، وقال الشيخ رؤوف  
في شرح الرسالة جعل الله مذهب مالك مقدماً عند الكافة حتى ان كل

ذي مذهب يختاره بعد مذهبه ، وقال أبو الحسن الدارقطني لا نعلم أحدا تقدم أو تأخر اجتمع له ما اجتمع لمالك وتورعه وتبشّته مشهوران .

وقال عبد الله بن أحمد بن حنبل قلت لأبي من أثبت أصحاب الزهري قال مالك أثبت في كل شيء .

وقال البخاري أصبح الأسانيد مالك عن نافع عن ابن عمر ، وقال ابن معين كان مالك من حجج الله تعالى على خلقه ، وسئل أحمد بن حنبل عن الثوري ومالك إذا اختلفا أيهما أفقه فقال مالك أفقه أهل زمانه ، لا يقاس بالأوزاعي ولا بالليث ولا النخعي ولا حماد ، مالك أمام في الحديث والفقه وما مثل مالك . وقال الشافعي بعد سؤال محمد بن الحسن ، مالك أعلم الناس بالقرآن والحديث وأقوال الصحابة من أحد ، وأخرج ابن عبد البر وغيره عن مصعب بن عبد الله الزبيري ، قال كنت جالسا بمسجد الرسول صلى الله عليه وآله وصحبه وسلم مع مالك فجاء رجلا فقال أيكم عبد الله مالك ، فقالوا هذا ، فجاء وسلم عليه واعتنقه وقبل بين عينيه وضمه إلى صدره ، وقال والله لقد رايت البارحة رسول الله صلى الله عليه وآله وصحبه وسلم جالسا في هذا الموضع الذي أنت فيه فقال هاتوا مالكا فأوتي بك ترعد نرائصك فقال ليس عليك يا أبا عبد الله وقال اجلس وجلس فقال افتح حجرتك ففتحها فملاها مسكا منثورا ، وقال ضمه إليك وبشه في أمتي فبكى مالك وقال الرؤيا تسر ولا تفر وان صدقت رؤياك فهو العلم الذي أودعني تعالى .

ومن زهده في الدنيا ما رواه الشافعي ، قال أتيت المدينة فدخلت على مالك فرأيت دواب على بابه من أفراس خراسان جاءت هدية ، وقيل من مصر ، ما رأيت أحسن منها قط ، فقلت يا مالك ما أحسن هذه الأفراس فقال هي هدية مني إليك فقلت دع لنفسك منها ، فقال اني لاستحيي من الله تعالى إن أطا تربة فيها نبي الله صلى الله عليه وآله وعلى آله وصحبه وسلم بحافر دابة .

وفي المرشد الهادي ما نصه ، قال مالك ساء حفظ الناس ، لقد كنت آتي سعيدا وعروة وأبا أسامة والقاسم وحميذا وسالما وعد جماعة فأدور عليهم وأسمع منهم من كل واحد من خمسين حديثا إلى مائة حديث ثم انصرف وقد حفظته كله من غير أن أخلط حديث حديث هذا بهذا .

وعن أبي ذرٍّ قال سمعت للشافعي يقول رضي الله تعالى عنه  
قالت لي عمتي ونحن بمكة رأيت في هذه الليلة رؤيا قلت وما هي قالت  
رأيت قائلا يقول مات الليلة أعلم أهل الأرض فحسبنا ذلك فوجدناه يوم  
موت مالك .

وقال بكر بن سليم الصواف دخلنا على مالك في العشية التي قبض  
فيها فقلنا كيف تجدك قال لا أدري ما أقول لكم إلا أنكم ستعاينون غدي من  
حقوق الله ما لم يكن في حساب ، قال ثم ما يرحلنا حتى أغمضناه وتشهد  
وكان آخر كلامه لله الأمر من قبل ومن بعد .

ورأى عمران بن يحيى بن سعيد الأنصاري ليلة موت مالك قائلا يقول :

لقد أصبح الإسلام زرع ركنه غداة ثوري الهادي لدى ملحد القبر  
إمام الهدى ما قال للناس صلنا عليه سلام الله في آخر الدهر

فبهذا يحصل أن مالك بن أنس والشافعي وأحمد بن حنبل وأبا  
حنيفة رضي الله عنهم أجمعين أئمة يقتدى بهم فاتفقوا فوض وقولهم  
حق ولختلفوا رحمة للمؤمنين وحركاتهم وسكناتهم وأفعالهم لله ،  
وذكروهم وفكرهم في الله ، فقيامهم طاعة ونومهم صدقة وسكوتهم فكر  
وعظمهم شفاء ورحمة للأمة ، ومن أحسن ما قيل فيهم .

قوم إلى الله ساروا بالعلوم على نجائب الفكر كبانا ووجدانا  
وغارتوا الأهل والأولاد واغتربوا وقد جفوا في طلاب العلم أوطانا  
حتى انتهوا منتهى علم ومعرفة وذكروهم عطر الأوطان اعلانا  
هم الأئمة لا زالت علومهم تبدى لنا شبقها روحا ورحيانا

( خاتمة في الدعاء لجلالة أمير المؤمنين الحسن الثاني نصره الله تعالى )

اللهم يا من تعاضمت ملكوته عن الإدراك بالمعقولات ، وتجاوزت  
جبروته عن الاتصاف بالمحموسات ، تعالى قذك ، وجل ذكرك ، يا من  
لا يلقص من ملكه ما أعطى ، وحاشاه أن يزيد ما غطي ، لا يكمل ينقص  
المخيط من العباب ، أو ما ينقص عن للهواء الذهب والياب ، أنلندعوك



موقنين بالاجابة ومتوسلين بمن قال توسلوا بجاهي فان جاهي عند الله عظيم فقد قلت وقولك الحق ادعوني استجب لكم .

اللهم يا من تعلم احتياج الاسلام والمسلمين ، الى جلاله امير المؤمنين الحسن الثاني حافظ الملة والدين ، ومؤيد الاسلام والمؤمنين ، فاحفظه اللهم من كيد الكائدين ، ومكر الماكرين وخون الخائنين ، وخديعة الخادعين ، اللهم اجعل لياليه في الزمان قائدا ، واجعل ايامه في الايام اعيادا ، اللهم اجعله حرما آمنا ، وحرزا ساترا ، واكفه ما اهمه من امور دنياه وآخرته ، واجعل له الامن واليمن في المقام والرحيل ، اللهم سهل له الصعب ، وقرب له البعد ، واجعل النصر بين يديه وعن يمينه وعن شماله ، اللهم أرزقه في ولي عهده الامير سيدي محمد كل ما يتمناه ، وسهل له كل ما يتبناه ، صاحب سره وواضع دره ، ونيه أخيه الانقضى السعيد ذو السمو والسعادة الامير المولى الرشيد وافراد الاسرة والجند والشعب يا مجيب الدعاء .

اللهم شئت أعداءه برمأك الخاطف ، واجعلهم كرماد اشتدت به الرياح في يوم عاصف ، اللهم اجعل بين أعدائه بأسا شديدا وقلوبهم شتى ، اللهم لا تؤلف بينهم ولا تساعد كيدهم ، ولا تنور جيبيهم واجعل بأسهم مردودا في مناخرهم ، وكيدهم مردودا في مناخرهم ، وشر عونهم في أعوانهم ، وخرابهم في ديارهم ، بسر أسماء السخط بجاه من وصلت اسمه باسمك على ساق عرشك ، عليه وعلى آله وأصحابه أفضل صلوات المصلين ، وأزكى سلامات المسلمين ، وآخر دعوانا أن الحمد لله رب العالمين ، والسلام عليكم ورحمة الله تعالى وبركاته .



الاستاذ محمد صالح

محرف على شهادة دبلوم الدراسات الاسلامفة  
العلفما والحدفث

( الملكة المفرففة )

10. 11. 1918

11. 11. 1918

12. 11. 1918

## آفاق فقه مالك عبر التاريخ

### الاستاذ محمد صالح

أصحاب المعالي - أصحاب الفضيلة - أيها السادات والسادات :

ان التظاهرة التاريخية التي نظمها المغرب تحت اشراف وزارة الاوقاف والشؤون الاسلامية تعد بحق ظاهرة تاريخية تعيد للمغرب وتذكره بامجاده الاسلامية والعربية التي كانت ولا زالت ركائز سر صموده وسر مسيرته الخالدة .

ان هذه التظاهرة تعتبر بحق حلقة ذهبية من حلقات ربطنا بماضيها الناصع وطفرة نحو مستقبل على تقوى من الله ورضوان وتمسك بأهداف الشريعة الاسلامية الغراء التي هي عنوان دائم لنجاة وفلاح الافراد والجماعات دون ان ياتيها الباطل من بين يديها ولا خلفها . لانها تنزيل من حكم حميد .

أصحاب المعالي والفضيلة - أيها السادات والسيدات ارتأيت المشاركة بهذه الكلمة الوجيزة والمتواضعة في هذا المهرجان الرائع والمعنونة .

## ب - أفاق فقه مالك غير التاريخ :

### وتضمنت العناصر التالية :

- 1 - نظرة وجيزة عن حياة الامام مالك رضي الله عنه .
- 2 - نشأة المدرسة الفقهية للامام مالك رضي الله عنه .
- 3 - الخصائص الثلاث لفقه الامام مالك رضي الله عنه .
- عمل اهل المدينة - المصالح المرسله - الدرائع .
- 4 - خاتمة .

١ - لا بأس من نبذة مقتضبة عن حياة الامام مالك رضي الله عنه ،  
نتمكن عبرها من الامام بعض الشيء ببعض الجوانب الشخصية لحياة هذا  
المبقر العظيم .

فقد اختلف العلماء في السنة التي ولد فيها الامام مالك رضي الله  
عنه ، قيل انها سنة 90 وقيل 93 وقيل 95 وقيل 96 او 98 ، ولكن  
الاكثرين على انه ولد 93 ، وذلك حسب ما نقل عنه بنفسه (1) .

وذكر كتاب المناقب والسير ان امه حملت به ثلاث سنوات وقيل  
انها حملت به سنتين ، ولكن المشهور عندهم انها حملت به ثلاث سنوات  
وهو منقول عن الواقدي حيث روى انه سمع الامام مالك ابن انس يقول قد  
يكون الحمل ثلاث سنين وقد حمل ببعض الناس ثلاث سنين يعني  
نفسه (2) .

والحقيقة ان مثل هذه الخوارق جعلت بعض الناس يصنفون الامام  
مالك داخل مجموعة من الاشخاص الغير العاديين وانهم لذلك يمتازون عن

---

(1) الديباج المذهب لابن فرحون وترتيب المدارك للقاضي عياض .  
(2) الامام محمد أبو زهرة في كتابه : مالك ابن انس صفحة : 24 ، فكانت هذه القولة  
للذين يريدون أن يقرنوا حياة الامام بالمعانيب والقرائب لبيان انه صنف من الناس  
اقتربت مميزاته بعولده .

بقية الناس لسبب ما عمهم واحاطهم من أمور خارقة للعادة ولذلك فهو ليس كهؤلاء الذين يولدون كل يوم (3) .

واعتاد الناس طبعاً ان يحيطوا الفرد المرموق بينهم بخصائص تخصه وتجله عن بقية الناس وهم بذلك يريدون ان يبالغوا في تكريم الشخص محل العناية عندهم وهذا ليس بالشيء الغريب فحتى في زمننا هذا الذي نعيشه في أواخر القرن العشرين لا تزال تتكرر مثل هذه الظاهرة فتنسب لشخص تعجب به مواقف وأحداثاً ووقائع يتفرد بها وحده ولا يشاركه فيها الاغيار وذلك حتى تثبت عن جدارة وبدون أى شك او مجال للتردد ان الفرد المعني بالامر هو فوق مستوى الآخرين وانه جدير لذلك بما ينسب اليه .

على انه ينبغي لنا ان نقرر بكل تجرد ما نادى به الشاعر قديماً :  
« الناس كالناس والايام واحدة » . وكون الامام مالك رضي الله عنه ولد ككل الناس من حمل مدته تسعة اشهر لا يفض ولا ينقصه من قيمته .

اما محل ولادته فكان المدينة المنورة على ساكنها افضل الصلاة والسلام . وقد فتح عينه فوجدها مهد العلم وقبلة المعرفة ومبعث الوحي فائر ذلك في نفسه ابلغ الانر خصوصاً ما وجد عليه اهل المدينة من عمل ورأى فكان لذلك كله اثره عليه في استنباط الاحكام وتأسيس المذهب .

وانسم سلوكه الاجتماعي والسياسي بالحياد والتزام الجماعة فلم يدع الى ثورة ولم يؤيدها كما انه لم يدع الى الولاة وخلفاء عصره بل كان يلتزم الحياد وهو ما يسمى أن صح التعبير في الوقت الحاضر بالحياد السلبي الذي يقابله الحياد الايجابي والذي يدعو فيه صاحبه الى التزام خطة اجتماعية او سياسية معينة .

ويمكن ان يوصف سلوك الامام هذا بكونه سلوك رجل علم محض او رجل الفقه المجرد وهو موقف ما زال في وقتنا الحاضر من يفتخر بالاتصاف به من بين الكثير من رجال الثقافة والفكر . فهو يرى ان فقد

---

(3) محمد ابو زهرة في كتابه : مالك ابن انس ، صفحة : 24 .

الحكام لا طائل من ورائه ما دام المحكومون مفتقرين الى اصلاح والارشاد والتوجيه وتنمية الوعي لديهم ، وعلى وعي هؤلاء يتوقف مصير الامة وتاريخها وسلوك الحكام فيها بمعنى ان صلاح الامة بمجموعها من حاكم ومحكوم متوقف على وعي افراد مجموع الامة او اكثريتها على الاقل (4) .

وموقف الامام مالك هذا لم يشفع له في تجنبه ما كان يتعرض له الاحرار في عصره من محن .

وقد اختلفت الروايات المنقولة في سبب المحنة الشهيرة التي تعرض لها مالك رحمه الله في حياته وفي اسبابها وذلك بالرغم من بعده عن الثورات وعن التحريض عليها ونزول المحنة به كان في عهد ابي جعفر المنصور العباسي وفي سنة 146 هجرية .

واقرب الاسباب على ما يظهر الى المعقول ما كان من خروج العلويين بزعامة محمد بن عبد الله بن حسن النفس الزكية عن العباسيين وبيعة الناس لهم واستنادهم في التحلل من بيعة العباسيين الى القول بأنها كانت بيعة مكروهة والبيعة المكروهة لا تلزم قياسا على طلاق المكروه الذي تضمنه الحديث الشريف الذي رواه مالك عن ثابت بن الاحنف في طلاق المكروه انه لا يجوز ولا يلزم صاحبه .

وقد رجح الامام محمد ابو زهرة ان سبب المحنة هو التحديث بالحديث المذكور اعلاه في زمن خاص وهو زمن فتنة الخروج عن العباسيين واستناد الثائرين عليهم على هذا النص . وارتكازهم عليه ، لا مجرد التحديث به (5) .

## 2 - نشأة فقه مالك :

ان نشوء اية مدرسة فقهية او غيرها يتوقف على توفر عوامل اساسية ومناخ خاص يتوقف على توفر ظروف تستلزم حدوث هذه المدرسة او

(4) الامام محمد ابو زهرة في كتابه : مالك ابن انس ، صفحة : 66 .

(5) ابو زهرة - مالك صفحة 75 .  
وعندي ان سبب المحنة ليس هو التحديث بالحديث وحده بل التحديث به ، وفي وقت الفتن واستخدام الثائرين لذلك الحديث بتحريض الناس على الخروج .



تلك . وذلك سيرا مع مبدأ الحاجة تلك الحل . ولقد كانت ظروف ظهور مدرسة الفقه المالكي فى القرن الثانى الهجرى او على الاصح فى النصف الثانى من القرن الهجرى على أشدها ذلك يتطلبه اتساع رقعة الدولة الإسلامية بالفتوحات وظهور حضارات ومدارس فكرية متعددة فى مرآل هذه للدولة الفتية المتراامية الاطراف وهذا الوضع بطبيعة الحال نتج عنه ظهور ما يمكن تسميته بظاهرة الازدواج والرد فى الفكر وفى التفاعلات العقلية بين اصحاب هذا الاتجاه او ذاك وهذا الوضع دائما وعبر التاريخ الحضري للبشرية كان ينتهى بىروز شخصية غير عادية وتختلف عن بقية بني جنسها فى مقوماتها وخصوصياتها العليا والتي تجعل منها محور المدرسة معينة من المدارس . مدرسة فقهية او فكرية فلسفية او فنية او صناعية الى آخر ذلك .

وهكذا فالامام مالك رحمه الله بوصفه امام مدرسة فقهية خاصة لا ينظر اليه من حيث الاوصاف التي يشترك فيها مع بقية بني جنسه وبينته وانما ينظر اليه من حيث كونه شخصية ذات خواص وذات اوصاف خاصة مميزة وتتخذ هذه الاوصاف الخاصة السيمة الغالبية التي تطلق بالشخص وتتخذ الاتجاه الاول فيما يمكنه ان يميزه عن محيطه الخاص به فان اخص بالفقه كان الفقه موضع الدراسة أولا والحياة الانسانية الخاصة التي مهدت له هذه الخاصة العلمية ثانيا ، وكذلك اذا درسنا قائدا او سياسيا او مصلحا تكون الدراسة للمعنى الذي اخص به ، ولا تكون للمعاني العامة التي يشترك فيها مع كل انسان ، ولا تسمى تلك المعاني العامة الا بالقدر الذي تكون تلك الحياة الخاصة التي مهدت للاختصاص الذي اخص به قد تأثرت به .

ولا يمكننا ان نعتبر دراسة شخصية من الشخصيات دراسة صحيحة وافية بالمراد ما لم نتعرض للخصائص المميزة لها عن باقي الاشخاص المشتركة معها فى عمومياتها .

والواقع انه تصعب دراسة أى فقيه من الفقهاء ما لم يقم بها من له تمرس خاص بالدراسات الفقهية وتتبع ادوار الفقه ودرس دراسة مقارنة بين الفقهاء ليعرف مكان كل واحد من صاحبه وهذا بالطبع ليس هو مستوى صاحب الموضوع ولا هو هدفه ما دامت ترمى فقط الى هدف ربط ماضى

فقهنا بحاضره ومستقبله وتنادي بضرورة الالتزام بالخط الفقهي الاسلامي لسلامته وصلاحيته وبرهنته على الاستعاب الكامل بالنسبة لكل زمان ومكان واعتماده من طرف رواد الفقه الحديث فى مختلف بقاع العالم المتحضر فى الوقت الحاضر ويمكن ان نشير الى نشأة الفقه المالكي من خلال مراحل حياة امامه رضى الله عنه سواء فى مرحلتها التاريخية التى تدرج فى مدارجها من طفولة الى شباب استوى اثناءها للعلم الى كهولة تبلت فيها مواهب هذا المصباح الوقاد الى ان اصبح شيخا يفيض نورا ومعرفة على من حوله - او من حيث اراده فى المسائل الفكرية التى ثارت فى عصره من خلال منهجه فى الفقه والحديث .

(6) ولقد صحح الاستاذ محمد أبو زهرة خطأ وقع فيه الدارسون قبله والذين كانوا يعرون على كل شيء من النواحي العلمية مرا عابرا ولا يعنون فى مثل مالك بدراسة الفقيه والمحدث وذلك الخطأ هو ما شاع على الاقلام وفى بعض الكتب من كون مالك رضى الله عنه فقيها فقيه اثر لا فقيه راي وبين ان جراحة الامام مالك على الراى لم تكن اقل من جراحة ابي حنيفة وان كان مقدار القياس فى فقهه اقل من مقدار القياس فى فقه ابي حنيفة وبين الاستاذ الجليل محمد أبو زهرة ان وجه جراته انه كان يروي الحديث احيانا ثم يردده لضعفه بسبب مخالفته للمناهج التى سار عليها وراها الفقه القويم وأبو حنيفة لم يعرف انه روى حديثا وضعفه لمخالفته لقياس صح عنده .

وقد عد ابن قتيبة فى المعارف الامام مالك ضمن فقهاء الراى ولم يضعه ضمن فقهاء الحديث وان كان فى علم الحديث النجم اللامع بل هو بحق اول من وطأه وثبته ومهده .

والى جانب دراسة البيئة الشخصية والخصائص الفردية العالقة بالشخص يجب ان لا نسقط من حسابنا البيئة الاجتماعية التى ينشأ فيها الفرد موضوع الدراسة وعلينا بخصوص الامام مالك رضى الله عنه ان

---

(6) ابو زهرة فى كتابه : مالك - الصفحة 8

تلفت الى الوضع الاجتماعي في عصر مالك حيث كان يموج بالاضطرابات السياسية والفرقية والتي كانت ذات اثر واضح وبارز في التأثير في مواقفه وآرائه . والتي اثر عنه انه كان يجتهد دائما ليكون بمنجاة من فتنها ومن فتن فرقها وليظل متمتعا بهدوء العالم والمفكر ، واستطاع بفطنته وتفوق فكره ان يتغذى من كل عناصر عصره حيث كانت تجري مناقشات العصر وتتناول فتاوي الصحابي والتابعي وقيمتها في الاستنباط الفكري ويتدرج من هذا الى مسألة ما عليه اهل المدينة من عمل حيث يخلص الى اعتبار عمل اهل المدينة المنورة اصلا من اصول فقهه ويلقي ذلك في دروسه ويكتب الى اخوانه الفقهاء فيقفون من ذلك مواقف متباينة بين معارض وموافق (7) .

وقد وردت الفروع الفقهية الينا بطريقتين :

1 - كتبه التي ألفها وعلى رأسها الموطأ فهو وان كان كتاب حديث محص السند والمتمن فهو كتاب فقه يشتمل على رأى مالك في المسائل الفقهية التي تشتملها موضوعاته وهو مرتب ترتيبا فقهيا وهو اصدق كتاب ينسب عن علم مالك بالفقه والحديث مما نقله تلاميذه عنه من آرائه في المسائل المختلفة ذلك انه كان للامام رضي الله عنه تلاميذ ببلاد الحجاز وبمصر وشمال افريقية وبالنندلس وقد أنشوا في تلك الاقطار المتناحية في حياته ينشرون فتاويه في المسائل والوقائع بعد ان استحفظوها وقيدوها وكان هو لا يمنعهم من تقييدها وان لم يكن حريصا على نقلها وقد دونت تلك الفتاوي وجمعت وخرج عليها فكانت هي الاصل الثاني لتعرف فقهه بعد التعرف على ما كتبه هو (8) .

### خصائص المذهب المالكي

رأينا من البحث في نشأة مذهب الامام رضي الله عنه انه كباقي المذاهب الاخرى نشأ بطريقة تدريجية ومرحلية بدأ من اتخاذ مواقف خاصة من مسائل وقضايا ومشاكل المجتمع اعتمادا على نصوص شرعية خاصة وانتهاء بالوصول الى وضع قواعد للمذهب تمتل في محتويات

(7) الامام محمد أبو زهرة في كتابه : مالك ابن انس ، الصفحة : 173 .

(8) الامام محمد أبو زهرة في كتابه : مالك ابن انس ، الصفحة : 199 .

المراجع الكبرى المتخصصة في عروض قواعد المذهب والتي بدأت بالمدونة السحنونية على ما سلف ذكره وكذا بما توالى على مر الأيام والعصور من شروح ومختصرات لها ، وقد افرزت هذه الحقبة التاريخية من حياة المذهب ان يستخلص أساطنه ودارسوه (9) . ان لمالك أصولا خاصة به وأصولا يتوافق فيها مع باقي المذاهب الاخرى .

ولما كان موضوع هذا البحث لا يتركز بالدرجة الاولى كما سلف على دراسة أصول المذهب المالكي بصفة اجمالية ولا بمحاولة تعدادها او التعمق فيها وانما كان يرمي فقط الى الإشارة اليها مركزا بالدرجة الاولى على الأصول التي اختص بها المذهب المالكي سيرا مع عنوان هذا البحث فانه من المسلم به ان تعداد أصول المذهب عند أبي حنيفة هو :

الكتاب والسنة والاجماع والقياس والاستحسان والعرف وهي المعتمدة عند الحنفية يضاف لها اجماع اهل المدينة والمصالح المرسلة وسند الدرائع .

وهذا التعداد يدل على زيادة وكثرة في الأصول عند المالكية وهي كثرة تطلق يد تخريج المخرج وتفسح المجال الواسع امام المستنبط المذهبي ليضع يده على كل جديد لو وارد من المشارع القانونية التي تعترضه في حياته التشريعية .

فان الشيخ محمد أبو زهرة :

« انه بلا شك كلما كثر ما بين يدي المفتي من أصول صالحة للافتاء فانه يختار فيها أصلحها وأقربها الى العدل والدين فيما يفتي به فكانت كثرة الادلة والأصول كما قلنا من شأنها ان تملأ بذلك المذهب لا ان تخفضه ومن شأنها ان تجعله مرنا في التطبيق ولا تضيقه » (10) .

ثم ان نوع الأصول التي يزيد بها المذهب المالكي على غيره ومسلكه في الأصول التي اتفق فيها مع غيره يجملانه أكثر مرونة وأقرب حيوية

(9) أبو زهرة من كتابه : مالك ، الصفحة 250 .

(10) محمد أبو زهرة من كتابه : مالك ، الصفحة : 452 .

وأدنى إلى مصالح الناس وما يحسون وما يشعرون وبعبارة جامعة أقرب إلى الفطرة الإنسانية التي يشترك فيها كل الناس ولا يختلفون إلا قليلا بحكم المناخ والعنازع والعادات الموروثة فإن أصل المصالح المرسله الذي اخذ به مالك وسيطر على أكثر فقه الراى عنده حتى أصبح ذلك الأصل ميسمه وعنوانه الذي يتسم به يطلق العنان للفقهاء المخرج على الأصول إذا لم يجد حكما في فرع مشابه فيفتي بما يكون فيه مصلحة للناس لا تتعارض مع النص المحكم ولا تناقض أصلا مقررًا بما يكون فيه مضرة يفتي بمنعه أخذاً من ذلك المبدأ المحكم الذي تشهد له النصوص وهو أن لا ضرر ولا ضرار .

وحتى لا أخرج عن موضوع الأصول الخاصة بمذهب مالك رضي الله عنه والذي اختص بها دون بقية المذاهب والتي هي :

- 1 - عمل أهل المدينة .
- 2 - المصالح المرسله .
- 3 - سد الذرائع .

#### ( 1 ) عمل أهل المدينة :

اعتمد الإمام مالك رضي الله عنه عمل أهل المدينة وإجماعهم مصدرا فقهيا في فتاويه وكان يكثر من ذكر لفظ ( الأمر المجتمع عليه عندنا ) وذلك بعد ذكر الأخبار والأحاديث أو يذكره سندا يعتمد عليه كل الاعتماد .

ولقد جاء في رسالته إلى الليث بن سعد ما يدل على عظم اعتماده على عمل أهل المدينة واستنكاره لمن يسلك غير مسلكهم قائلا : « بلغني أنك تفتي الناس بأشياء مختلفة مخالفة لما عليه جماعة الناس عندنا وبلدنا الذي نحن فيه و أنت في أمانتك وفضلك ومنزلتك من أهل بلدك وحاجة من قبلك اليك واعتمادهم على ما جاء منك حقيق بأن تخاف على نفسك وإن تتبع ما نرجو النجاة باتباعه فإن الله سبحانه وتعالى يقول في كتابه : « والسابقون الأولون من المهاجرين والأنصار » الآية . وقال تعالى :

« فبشر عبادي الذين يستمعون القول فيتبعون أحسنه » . فانما الناس تبع لاهل المدينة التي نزل بها القرآن « (11) .

وهذا بصريح العبارة يدل على ان اتجاهه هو في ان عمل اهل المدينة لا يخالف ولا يخرج عنه لان الناس تبع لاهل المدينة ولا يمكنهم الخروج عنهم تبع لهم ويستند في نظره واتجاهه هذا الى ان القرآن مصدر الشريعة الاول وأصلها الاساسي . ومصدر الفقه والتفقه في الاسلام إنما نزل بالمدينة وأهلها هم اول من وجه اليه التكليف بما تضمنه الكتاب العزيز وانهم اول من خطبوا بالامر والنهي وأجابوا داعي الله فيما امر وأقاموا عمود الدين ، ثم قام فيهم من بعد الرسول صلى الله عليه وسلم أتبع الناس من أمته له وهم أبو بكر بن الصديق ثم عمر بن الخطاب ثم عثمان رضي الله عنهم جميعا فنفذوا سنته بعد تحريها والبحث عنها مع حداثة العهد ثم كان التابعون من بعدهم يسلكون نفس المسلك ويتبعون تلك السنن فالمدينة لهذا ورثت علم السنة وفقه الاسلام في عهد تابعي التابعين وهو العهد الذي راها فيه الإمام مالك رضي الله عنه فان كان الامر بها ظاهرا معمولاً به لم يجز لاحد خلافه للورثة التي الت اليهم ولا يجوز لاحد انتحالها لبلده ولا ادعاؤها له .

هذه حجة مالك رضي الله عنه في اخذه بعمل اهل المدينة لدرجة انه كان في بعض الاحيان يقدمه على خبر الاحاد بما ذكره وهو ان ذلك الراي المشهور المعمول به في المدينة هو سنة ماثورة مشهورة ، والسنة المشهورة مقدمة على اخبار الاحاد .

## ( 2 ) المصالح المرسله :

نقل الاستاذ محمد أبو زهرة في كتابه مالك عن أصول الشرائع لبينتام ما نصه : تميل الكثرة الغالبة من علماء الاخلاق الى ان القياس الضابط لكل ما هو خير وشر هو المنفعة التي تكون من عمل العامل فاذا كان العمل فيه منفعة لبعض الناس ومضرة للآخرين فهنا يكون تضارب المنافع وتعارضها ، وفي هذه الحال سيكون الخير في ترك المنافع الصغيرة

(11) المدارك للقاضي عياض السبتي اليحصبي ، صفحة : 34 .

للحصول على المنفعة الكبرى أو في ترك منفعة مؤقتة لنيل منفعة دائمة أو في ترك منفعة مشكوك فيها لنيل منفعة محققة : والقائلون بذلك القول يعممون مقياسهم فيشمل القوانين والسياسة والاخلاق الفاضلة وذلك لان غاية الكل واحدة وهي اسعاد الامة (12) وبما ان الفقه الاسلامي في مجموعه يهدف الى مصلحة الامة وسعادتها لذلك كان كل ما فيه مصلحة مطلوب في نطاق الفقه كما ان ما فيه مضرة فهو منهي عنه ، وتضافرت الأدلة على منعه ثم ان هذا الاصل مقرر ومجمع عليه بين الفقهاء المسلمين . ما قال احد منهم ان الشريعة الاسلامية جاءت بأمر ليس في مصلحة العباد وما قال احد منهم ان هناك شيئا ضارا فيما شرع للمسلمين من أحكام وشرائع وانما الخلاف واقع في القاعدة التالية :

هل اشتملت الشريعة الاسلامية على نصوص تنظم مصلحة الناس بما فيه الكفاية اما استنادا للنص الصريح واما بالاستناد الى القياس على ذلك النص وليس للمجتهد أن يتعرف المصلحة ان لم يكن لها من الشرع شاهد بالاعتبار ؟ ام ان الامر يعكس ذلك وهو أن الشريعة لم تات في مجمل نصوصها بما يسد حاجيات الإنسان على مدى العصور عن طريق النص الصريح او القياس عليه مع التسليم بأن النصوص التشريعية لم تات في احكامها الا بما فيه المصلحة . وأخذ بالرأى الاول جماعة من الفقهاء وائمة المذاهب وفي مقدمتهم الامام الشافعي رضي الله عنه وحمل حملة شعواء على من يعتبر مصلحة ليس لها من الشارع شاهد واستند في رأيه ليس الى اهمال مبدأ المصلحة أساسا وصلا وانما ارتكز على مبدأ أن الله سبحانه وتعالى لم يخلق الإنسان سدى وافترض أن مصلحة تكون في الوجود وليس لها من الشارع شاهد ، افتراض يطوي في ثيابه ان الله سبحانه ترك أمر الإنسان لنفسه وهو أمر نفاه الله تعالى عن نفسه في محكم الكتاب حيث قال : « يحسب الإنسان أن يترك سدى » . وممن جرى الشافعي في هذا الاتجاه وقاربه الفقه الحنفي مع فارق في توسيع باب الحمل على النصوص أكثر من الشافعي على ان الشافعي حينما يقرر هذه القاعدة ، قاعدة التعلق بالنص او القياس عليه انما ينكر حتى على الحنفية مبدأ الاستحسان الذي اخلوا به فهو في هذا المنحى لا يفرق بين الاستحسان الذي اخذ به الحنفية والمالكية وبين المصالح المرسله الذي

(12) محمد أبو زهرة من كتابه : مالك 6 الصفحة : 367 .

اختص به المالكية وسموا المسلك الاستدلالي هذا بأنه استدلال بالتشهي وهو ما قرره الغزالي في المستصفى وقبله امام الحرمين الشافعي قبله . اما المالكية فقد اعتبروا ان المصلحة في الفقه الاسلامي اصلا قائما بذاته وقرروا أن نصوص الشارع لم تات في احكامها الا بما هو المصلحة وما كان بالنص عرف به وما لم يعرف بالنص فقد عرف طلبه بالنصوص العامة في الشريعة مثل قوله عليه الصلاة والسلام : ( لا ضرر ولا ضرار ) ، وقوله تعالى : « وما جعل عليه في الدين من حرج » .

فعلى مذهب المالكية يستطيع الفقيه ان يحكم بان كل عمل فيه مصلحة لا ضرر فيها او كان النفع فيه اكبر من الضرر مطلوب من غير ان يحتاج الى شاهد خاص لهذا النوع والعكس صحيح بالنسبة للمضرة . اما ما يتصل بعلاقة الشخص بربه فمعرفة اوجه المصالح غير متيسرة وان كان العقل يمكنه ان يدرك بعض حكمها المناسبة في الجملة ولذلك كان له ان يأخذ بمصالح الدنيا وان لم يكن نص خاص وليس له ان يشرع عبادة من غير نص والا كان ذلك بدعة في الدين ، وكل بدعة ضلالة وكل ضلالة في النار كما نص الحديث الشريف .

### ( 3 ) سد الذرائع :

هذا هو الاصل الثالث من الاصول التي اختص بها واكثر من الاستنباط بمقتضاها الامام مالك رضي الله عنه .

1 - معنى الذرائع : الذرائع جمع ذريعة وهي الوسيلة والطريقة الموصلة الى الشيء ، وقول الفقهاء سدا للذريعة او فتحا للذريعة معناه رفعاً للوسيلة أو طلباً لها ومودى الكلام ان وسيلة المحرم محرمة ووسيلة المباح مباحة ووسيلة الواجب واجبة ، فمثلا النظر الى العورة للاجنبية وسيلة لتحقيق الفاحشة التي هي محرمة فوسيلتها كذلك محرمة ، وصلاة الجمعة واجبة والسعي اليها واجب لانه وسيلة اليها ، والانفاق على الاولاد بومن في حكمهم واجب فالعمل الذي هو وسيلة الى تحقيق الانفاق واجب كذلك وهكذا دواليك . لان موارد الاحكام الشرعية قسما :

1 - المقاصد او مقاصد الشارع وهي الامور والوقائع الشرعية المكونة للمصالح او المفاسد في انفسها اى الامور والوقائع التي هي في



ذاتها مصالح او مفسد كدراسة علم ما من العلوم داخل المجتمع فهو نفسه مصلحة وهو مطلوب لذاته والسرقة مثلا هي مفسدة لذاتها، فالتحريم منصب عليها لذاتها .

ب - الوسائل : وهي الطرق المفضية الى المصالح او المفضية الى المفسد . وحكمها شرعا هو حكم ما تفضي اليه ، فان افضت الى حلال فهي حلال والعكس صحيح وهكذا .

ويقول القرافي : « الوسيلة الى افضل المقاعد هي افضل الوسائل والى اقبح المقاصد هي اقبح الوسائل والوسيلة الى متوسط المقاصد هي متوسطة » (13) .

وقد أفاض ابن القيم الجوزية فى كتابه اعلام الموقعين فى توضيح هذا الاصل الهام من اصول المذهب وفى تصويره فقال :

ولما كانت المقاصد لا يتوصل اليها باسباب وطرق تفضي اليها كانت طرقها واسبابها تابعة لها معتبرة لها ، فوسائل المحرمات والمعاصي فى كراهتها والمنع بها بحسب افضائها الى غاياتها وارتباطاتها ووسائل الطاعات والقربات فى محبتها والاذن بها بحسب افضائها الى غاياتها فوسيلة المقصود تابعة للمقصود وكلاهما مقصود ، لكنه مقصود قصد الغايات او مقصود قصد الوسائل . فاذا شرع الرب سبحانه وتعالى شيئا وله طرق ووسائل تفضي اليه فانه يحرمها ويمنع منها تحقيقا لتحريمه وتثبيثا له ومنعاً له ولو اباح الوسائل والذرائع المفضية لكان ذلك اغراء للنفوس به وحكمته تعالى وعلمه يابى ذلك كل الاباء بل سياسة ملوك الدنيا تبنى ذلك ، فان احدثهم اذا منع جنده او رعيته او اهل بيته من شيء ثم اباح لهم الطرق والاسباب والذرائع الموصلة يعد متناقضا ويحصل من رعيته وجنده ضد مقصوده ، وكذلك الاطباء اذا ارادوا حسم الداء منعوا صاحبه من الطرق والذرائع الموصلة اليه والا فسد عليهم ما يرمون اصلاحه ، فما الظن بهذه الشريعة التي فى اعلى درجات الحكمة والمصلحة والكمال ، ومن تأمل مصادرها ومواردها علم أن الله سبحانه وتعالى ورسوله

(13) الفروق للامام القرافي الصنهاجي ، الصفحة : 22 الجزء : 2 .

عليه الصلاة والسلام سد الدرائع المفضية للمحارم بان حرماها ونهيا عنها .

ويتضح مما سبق ان الاصل فى اعتبار سد الدرائع وفتحها هو النظر فى ملائمة الافعال وما تنتهي اليه فان اتجهت نحو المصالح التي هي المقاصد والغايات من معاملات الجمهور بعضهم مع بعض كانت مطلوبة بمقدار يناسب طلب هذه المقاصد ، وان كانت اقلها فى الطلب اما ان كانت المآلات تتجه نحو المفساد فانها ستكون محرمة بما يناسب ويتفق مع تحريم هذه المقاصد ، وان كان مقدار التحريم اقل فى الوسيلة ثم ان النظر فى هذه المآلات لا يكون باعتبار قصد العامل ونيته وانما يكون باعتبار النتيجة التي يوصل اليها العمل من ثمرة وبحسب النية يثاب الشخص او يعاقب فى الدنيا وبحسب النتيجة والثمرة يحسن الفعل فى الدنيا او يقبح ويطلب او يمنع لان الدنيا قامت على مصالح العباد وعلى القسطاس والعدل .

فمبدأ سد الدرائع وفتح الدرائع لا ينظر فقط الى النيات والمقاصد كما رايت بل يرتبط كذلك مع قصد النفع العام او دفع الفساد العام فهو اذا ينظر الى النتيجة مع القصد او الى النتيجة وحدها .

اصحاب المالى والفضيلة ، ايها السيدات والسادة ، وختاماً لهذه الكلمة الوجيزة ، يمكنني ان استنتج مما سبق بحثه ان الاصول الخاصة بالفقه المالكي تعتبر رصيذاً صالحاً بصفة ابدية ودائمة لمواجهة الحاجة الى التشريع السليم والمسائر لديننا الحنيف وما على المؤلفين عن مصالح التشريع فى العالم الاسلامي واقتداء بما بدا يسير فيه المغرب منذ فجر الاستقلال ، ومن بين اعماله فى هذا المجال اعمال اللجنة التابعة لوزارة العدل التي هي منكب على تنقيح واعداد مدونة للاحوال الشخصية الموسعة وفق الفقه الاسلامي السوي الا ان يتسلحوا بسلاح التخريج على اصول

المذهب التي هي متطورة ومسيرة لكل وقت وان يكونوا في المستوى الثقافي والفكري ليستطيعوا التخرج على تلك الاصول التي تتصف بالمرونة المتناهية وان تكف جميعا عن الصاق التهم الباطلة والتي ترمي الفقه المالكي بالعجز عن مسيرة ركب الحضارة المصرية المتطورة لانها تهم لا اساس لها ولا عذر لنا جميعا في التجافي عن المنابع الخالدة التي خلدها الامام مالك وتلاميذه عبر التاريخ والى ما لا نهاية له ، وعلينا ان نعطي القلوة الحسنة للاجيال الصاعدة تمشيا مع الحديث الشريف : ( اتى تركتكم على محجة بيضاء ليلا كنهارها لا يزيغ عنها الا هالك ) . والسلام عليكم ورحمة الله .

---

(14) اعلام الموقعين الجزء الثالث ، الصفحة : 119 .  
(15) ابو زهرة من كتبه : مالك ، الصفحة : 406 .



الاستاذ الحاج احمد بنشقرون

عميد كلية الشريعة ورئيس

المجلس العلمي بفاس

( الملكة المفريية )



### مع امام دار الهجرة

بين التراجيم ، والتاريخ ، والادب  
وشائج ، وعرى ، موصولة السبب

فان تحدثت عن ماض ، هرعت الى  
فن ، يسوق الى ضرب من الضرب (1)

فعاد من باد ، حيا فى البيان ، وفى  
روائع الادب المسبوك ، فى الخطيب

بروحه ، وبأخلاق مفضلة  
وبالمدارك فى الاقوال ، والكتب

بعقله ، وبأحكام محررة  
و « مذهب » جل عن وصفى ومرتبى

بعقله ، وبأحكام محررة  
وهمة ، أحكمت مستعصي الطنب

\* \* \*

فنحن ان برقت اقلامنا بسنى  
على التراجيم ، لم نستوح من حقب

---

(1) الضرب بفتح الراء : العسل الابيض المصفى

وإنما دقة في الوصف تشغلنا  
 فيزدهى الوصف في أردانه القشب  
 وبالإمام « امام الرأى » تعضده  
 امامة النقل ، معزوا لخير نبي  
 بدار هجرته الفى الامام له  
 قلبا ، فخير فيها ساجد الركب  
 قالوا تريث فى بطن التي ولدت  
 من السنين ثلاثا ناضج العصب  
 وفى المنورة الفحاء كان له  
 وضع بلدي مروة منها اطل صبي  
 حيث الطبيعة فى تيه بموكبها  
 وحيث تزخر دنياها بمنسرب  
 مدينة المصطفى للمومنين غدت  
 وللإمام مقاما ماسى الحصب (1)  
 الاصبحى وملك العلم ديدنه  
 فكان مالك فقه زاخر الشعب  
 من اصله يمن قبل الحجاز ومن  
 صميم قحطانهم فى بلدة الحرب (2)  
 والعلم قال رسول الله من يمن  
 وحكمة منه نجنيها بلا نصب  
 ومالك شب فذا فى معارفه  
 ومقتدى به فى مستفرا العرب

---

(1) الحصب : الحجارة والحصى، والمزاد التربة الطيبة .

(2) بلدة على طريق حاج صنعاء .



وحجة الله فينا كلها عرضت  
قضية كان فيها مرجع الطلب  
ان شارك الناس في فضل فمركزه  
فوق البليغ وفوق العالم الخرب  
فعاش في الناس انسانا اخا ثقة  
بعلمه ، وذكيا جدد ملتعب  
من حيث خص بفهم جد منبلج  
وبالمعاني التي جادت بمنسكب  
وكان خدن بناء الدين من زمن  
شادوا ، وسادوا ، فداسوا عائق الكرب  
وبث في الناس روح الدين يفرها  
من الحضارة أنوار ولم تغيب  
في كيل قطر له ظل يقيم به  
من اقتفى أثرا للماهر الحذب  
وفي المدينة ان فاهوا بعالمها  
لم يعن غير امام ، فاز بالقصب  
ان يضرب الناس اكباد الجمال له  
لقطف معرفة ، او نيل مطلب  
فليس اعلم منه بالحلال ، وفي  
ترك الحرام ، وفي الاحكام والقرب

\* \* \*

ان كان يسكن دارا بالكراء فمما  
دنيا بباقيّة يوما لذى نشب  
تضورت بنته جوعا فقال لهم  
تحركون رحي تلهي عن السغب

وتكتم السر عن جار يجاوره  
لغاية اليسر بعد العسر ، والتعب

وحول الله جالا من تقشفه  
الى يسار مبيد أزمة الجشب (1)

مدينة المصطفى مهد العلوم لها  
تجلة من امام جاء بالعجب

فلم يلح مالك يوما بساحتها  
على حصان ، حافظا منه للادب

عن جده قد روى عنها ومعرفة  
سلالة العلم لم تبخل بمحتجب

والام تجهد في التوجيه يحفزها  
الى العلوم هيام بالفتى الطرب

وروضة المصطفى كانت مثابته  
فيها تفنن عن قوم ذون رطب

وجنة الله فينا : بين منبره  
وقبره فدع التسويف واقترب

ومن يكن علمه من روضة عبقت  
بالطيب طاب لشرقي ومغترب

يختص اندلس - فقها ومغربنا  
وقطر افريقيا بالمذهب الذهبي

كان الامام مقاما بالمدينة لا  
يفيب عنها لغير ابلحج منذ ربي (2)

وفي الحديث اماما حافظا حفظت  
لنا موطنه بالتبر في الملب

(1) الجشب : شظف العيش .

(2) منذ ربي في المدينة المنورة اي نشأ .

وقائدا مذهباً تلقى مداركه  
من الذرائع سدا وأضح النسب  
فمورد الحكم آتيا مقصد حسن  
وتارة منفذ للحكم السبب

\* \* \*

ومالك قد بنى أحكام مذهبه  
على احتجاج بما فى طيبة الرغب (1)

وكلما علقت حواؤه بجنى  
وواحد من حديث جد فى الطلب

ولم يبال بإيام يجود بها  
وبالليالى تليها فى رضى الارب

وبالامير : امير المؤمنين على  
اهل الحديث دعوه سامى القلب

فى سنة ، وحديث كان خافقه  
مرفقا ، ويسبق ناز ، لم يخب

والعلوم تصدى ، والاجازة فى  
كف ، وفى قلبه الملى ضياء تبنى

ولم يصل بعد ، ثانى العقد من عمر  
زكا بفضل حديث المرسل العربى

والمحدثات لديه شر مبتدع  
وسنة المصطفى خير لمكتسب

من ابعد الناس عن خوض ، والزمهم  
لسنة المصطفى ، والسادة النجب

وعقرب لسعته ، وهو منهمك  
يحدث الناس ، لم يقطع ، ولم يثب

(1) الرغب : بفتح الغين : المرغوب فيه :

والشافعي امام ، وهو معترف  
يقول : مالك نجم ثاقب اللمع  
وللامام مزايا قام مذهبه  
بنشرها كبخور طيب الحطاب  
وبالحديث اذا هم الامام ، فمن  
بعد اغتسال ، وطيب ، واحترام نبي  
ان شاب في صون دين الله من دخل  
حتى الثمانين ، فهو - الدهر - لم يشب  
ولم يزل علما في العلم جاء به  
من المدينة عن محل ، ومنتخب  
مفضلا عملا فيها على خبر  
عن واحد ثقة ، لم يعز للكذب  
وشرعا مذهبا خصبيا لا قضيصة  
منوعات ، من البيئات ، والحقب  
افاده من حياة الناس قاطبة  
عن الحجيج : حجيج العالم العربي  
كان الامام يداري الناس متقيا  
شرا ، وينصفهم انصاف ذي حسب  
قال الامام : وجدت الناس قاطبة  
يقول انصافهم في كل مطلب  
فلم ازل مرخيا جلي اذا جذبوا  
ولم ازل باذلا للحب في صبيب  
والخوف من خالق طبع له ، فلذا  
يقول : ادري ، ولا ادري ، كمقتضب  
عن اربعين سؤالا جادا متشدا  
يبعض اجوبة خوفا من الله

وقال فى الجبل : لا أدري ، وملحظه  
تمسك بالجلى المحكم السبب

قد خط الف حديث ثم اتبعه  
الفا الى مائة منها كمحطوب

ونابع الجهد مشغوفاً ، واردفه  
بالجهد ، دون تشكى من اذى التعب

ولم يزل فى اقتناء العلم ينخله  
ويطرد الدرس عنه من قوى الصخب

حتى تصدر راساً للكبار وقد  
كانوا شيوخاً له فى منتهن الغلب

\* \* \*

واجتاز محنة ضرب بالسياط فما  
خارت عزيمته من حملة الشغب

ولم يزل رغم تعذيب يفوه بما  
يراه حقاً فلم ينكل ولم يهيب

السن قد كبرت ، والظهر منقطر  
من ضرب منتقم فى ثورة الغضب

وكل ذلك فى ذات الاله ، له  
ثواب معتصم بالحق محتسب

وكل ذي مبدأ فى الحق يربطه  
الى المدينة ايمان بمنقلب

\* \* \*

قال الامام لمن يقو مخالفه  
نقل المخالف مرفوض فلا تجب

قال الامام : وهذا العلم دينكم  
عمن تنالونه كونوا على اهب

قال الامام لدى الفتيا اذا عرضت  
اعرض على الرشيد نفسا او على لهب

وانظر خلاصك في الاخرى ، وكن حذرا  
قبل الاجابة تسلم من اذى العطش

قال الامام مهيبا بالقضاة الى  
ذوى المعارف من اقطابنا الشهب

ردوا الى العلماء الفر نازلة  
وشاورهم تفوزوا - الدهر - بالارب

قال الامام : فرزق فيه مشتبه  
خير اذا قيس بالمتن الرهب (1)

قال الامام مجيبا من يسأله  
عن نفسه : كيف أضحت من اذى الشجب

عمري يبيد وذبني زائد وانا  
لرحمة الله ارجو عند منقلبى

كانت فناده (2) لما قضى ثبجا  
من الاضابر بل سلا من الكتب

والطرح ديدنه للقول ان عرضت  
له شكوك فقامت قيمة الرتب

وفى البقيع يوارى الشهم محتما  
بالمصطفى وبفضل الله ثم حبي

---

(1) الرهيب : الخوف اى بالمتن الخاف من ضياع

ما بيده اذا حاد منه بشيء .

(2) الفنديق : كلمة من الدخيل معناها صحيفة

الحساب .

الاستاذ الشاذلي النيفر

محرر على العالمية من كلية الزيتونة

عميد الكلية الزيتونية للشرعة

واصول الدين

( الجمهورية التونسية )





## تقرير يتعلق بدراسة الفقه المالكي

### للاستاذ الشاذلي النيفر

ويتضمن هذا التقرير مشروعين :

#### المشروع الاول :

يتضمن الخطوات المطلوبة لانجازه ، وهو مشروع برمجة الفقه المالكي حيث ان بقية المذاهب الاربعة وغيرها قد وقعت العناية ببرامجها على الوجه المطلوب من ذلك الفقه الظاهري ، فقد قامت به لجنة موسوعة الفقه الاسلامي لكلية الشريعة بجامعة دمشق ( 1385 هـ - 1966 م ) بمعجم فقه ابن حزم الظاهري . وكان ذلك العمل خطوة في سبيل مشروع ( موسوعة الفقه الاسلامي ) .

وكان بجانب ذلك مشروعان :

احدهما : ما كان يسمى ( بموسوعة جمال عبد الناصر ، في الفقه الاسلامي ) . وابتدىء العمل فيها من سنة 1386 هـ .

وصدر منها خمسة عشر جزءا وصارت تسمى بموسوعة الفقه الاسلامي الآن ، وهي في الجزء الخامس عشر وصلت الى ابن الاخت من حرف الهمزة .

ثانيهما : اضطلاع وزارة الاوقاف بالكويت بعملين وهما :

1 - الموسوعة الفقهية التي اصدرت منها اجزاء بحسب المواضيع  
الفقهية .

2 - ومعجم الفقه الحنبلي ، وهو مستخلص من كتاب المغني لابن  
قدامة تسهيلا لمراجعة احكام المذهب الحنبلي في مرجع موجز مرتب  
ترتيا الفبايا ، وهو في جزاين ( 1393 هـ - 1973 ) .

ومساهمة من الكلية الزيتونية في القيام بتسهيل الفقه رات ان تقوم  
بعمل لم يقع القيام به وهو تقريب الفقه المالكي في مؤلف خاص مع تاليف  
معجم للفقه المالكي الذي لم يعن به كبقية المذاهب الاخرى .

### معجم الفقه المالكي وتقرير الفقه :

### المنهجية :

قدم لمنهجية الفقه المالكي رئيس قسم الفقه المالكي بالكلية  
الزيتونية منها يتركب من فرعين :

الاول : خطة تونسية وهي استخراج التراجم الفقهية وفهرست  
مسائلها مما يعين الباحث في الباب الخاص حتى لا تكون المسائل مبعثرة  
بجمعها في عناصرها التي تتمثل بها في الترجمة مع استقصاء مسائل  
الترجمة المذكورة استطرادا حتى تستوعب مسائل الترجمة استيعابا تاما  
ممثلا في صورة تسهل مراجعتها لرجال الفقه والقانون وكذلك غيرهم .

وتؤخذ هذه التراجم من امهات كتب الفقه المالكي وهي :

تهذيب البرادعي ( 430 ) .

مقدمات ابن رشد الجيد ( - 520 ) .

الجواهر الثمينة في مذهب عالم المدينة لابن شاس ( - 616 ) .

جامع الامهات لابن الحاجب ( - 646 ) .

شرح لابن عبد السلام التونسي ( - 749 ) .

شرحه التوضيح لخليل بن اسحاق ( - 776 ) .

المختصر لخليل بن اسحاق .

شرحه للزرقاني ( - 1099 ) .

ويضاف لكل مسألة ما يخصها من الاحالة على امهات الكتب الفقهية  
الاخرى مثل :

شرحي ابن ناجي على المدونة الصغير والكبير ( - 837 ) هـ .

واختصار النهاية لابن هرون التونسي ( 750 ) .

من كتب الوثائق والاحكام .

والحلوي للبرزلي ( 842 ) من كتب الفتاوي .

والفروق للقرافي ( 684 ) .

ويعهد للاعضاء القائمين لكل واحد بمجموعة من التراجم العنوانية  
الفقهية لاستقصاء ما في كل ترجمة من المسائل بدقة واستقراء .

وتبرز تلك المجموعة بصورة ذات ترتيب منطقي تجعل الباحث يقف  
على المسائل بصورة واضحة مع سهولة المراجعة .

### الفرع الثاني :

وضع معجم فقهي للمذهب المالكي .

يهيأ له اولاً باستخراج الالفاظ الفقهية ذات الدلالات الاصطلاحية  
التي يتأتى بواسطتها جمع ابحاث الفقه من جميع الابواب الفقهية .

وبذلك تعرف المصطلحات الفقهية ليتكون منها الرصيد للمعجم  
الفقهي ، وذلك مثل اب الذي يدخل فيه اثبات النسب من جهة الابوة ،

وولايته في النكاح ، وولايته في ابنائه القصر ، وحقه في الحضانة  
والنفقات الى غير ذلك .

ومثل الاجارة معناها ، مشروعتها ، صيغتها ، تعريف الاجير ، من  
تصح منه الاجارة مدة الاجارة ، الاجرة ، الى غير ذلك من الاحكام .

ثانيا : يتولى المشاركون في المعجم كتابة الاحكام الفقهية الراجعة  
لكل اصلاح منها ، مع الاشارة الى المصادر التي استقيت منها تلك الاحكام  
وهي امهات كتب الفقه المالكي مثل المدونة وتهذيب البرادعي ،  
والجواهر الثمينة ، وجامع الامهات الى غير ذلك .

مع ترقيم العناوين الاصلية والفرعية والاقتصار على الصحيح من  
الخلاف الا ما لا يمكن معه الوقوف على ما هو الصحيح لاختلاف الانظار .

التعبير بما يفصح عن المقصود غاية الافصاح .

ثم تؤولف الاحكام بالترتيب الابجدي .

## الاهداف :

يرمي كل من الفرعين الى ابداء مسائل الفقه المالكي مجموعة مرتبة  
تسهلا على الراغبين في معرفة الفقه المالكي حتى ياخذ صورته القانونية  
ويكون قريبا من الباحثين .

ابراز الفقه في صورته الموسوعية الابجدية فيكون الفقه كاللغة في  
امكانية مراجعته ممن رغب في معرفة اى حكم من الاحكام الفقهية فانه  
يراجع ما يهمه في المادة المطلوبة دون كبير عناء كما هو اليوم مما يشق  
على الكثير حتى الفقهاء انفسهم .

ومن ضمن الاهداف نشر المؤلفات التونسية لان الفقه المالكي قام  
على اعباء التونسيين منذ القرن الثاني الى عهد قريب بتأليفهم العديدة

ومنها ما لا يزال مطويا ومنها ما هو معروف في ديار الكتب العامة ، ومنها ما هو غير معروف لوجوده في المكتبات الخاصة .

وباعتبار أن اعتناء علماء تونس بتدوين الفقه المالكي اعتناء فائقا تطلعت الانظار الى ذخائرنا في الفقه المالكي وقد بدأت هذه العناية الخارجية بالذكور شاخت ، والحمد لله ان كانت تونس سباقة في ذلك بما نشر في الحلقة الاولى من النشرة العلمية للكلية الزيتونية .

**المراحيل :**

اما في الفرع الاول فتوفير الامهات المطلوبة بايجاد النسخ المطبوعة منها ، والبحث عن النسخ الخطية وتهيئتها للاستفادة منها .

وفى الفرع الثانى : القيام باستخراج الالفاظ ذات المصطلحات  
الفقهية مع الترقيم لجميعها .

وكتابة الاحكام المتعلقة بكل مصطلح مع الاستقراء والتدقيق ،  
وتقريب التعبير ممايرغب فى الفقه ، ويجمله سهل التناول ميسورا لكل  
باحث ومطلع .

## الوسائل الضرورية لهذا المشروع

### الباب الاول

نسخ من كتب مطبوعة او مصورات

اسم الكتاب	عدد الصفحات	قيمة النسخ على حساب 100 م . للصورة الواحدة
تهذيب البراءعي	800	80,000
مقدمات ابن رشد	1000	100,000
الجواهر الثمينة	1500	150,000
جامع الامهات	400	40,000
شرح ابن عبد السلام لجامع الامهات	2000	200,000
التوضيح، شرح جامع الامهات لخليل	2000	200,000
الشامل لبهرام	500	50,000
البرنامج لعظموم	800	80,000
شرح ابن ناجي	7000	700,000
اختصار النهاية لابن هارون	800	80,000
الحاوي للزلي	1600	160,000
الذخيرة للقرافي	4000	400,000
قواعد المقرري	450	45,000
قواعد الونشريسي	150	15,000
		<u>2.500,000</u>

## الباب الثاني

### التربصات

تربص ثلاثة اعضاء للتدريب على البرمجة والتحليل وذلك باسنادهم مهمات او منح بحث لا تتعدى 250 د لكل فرد فتكون جملة المصاريف في هذا الباب 750 د .

## الباب الثالث

### الطبوع

طبع 2000 صفحة من المدونة الجامعة للفقهاء المالكي بتكاليف تبلغ : --- --- --- --- --- 5000 د  
طبع المعجم الفقهي ب : --- --- --- --- 5000 د  
فتكون جملة المصاريف في هذا الباب : --- --- 10000 د

## الباب الرابع

### المهمات والتنقل

6 - اساتذة سيزورون 9 بلدان عربية وغير عربية وهي : المغرب - تركيا - جمهورية مصر العربية - العربية السعودية - الجزائر - سوريا - العراق - اسبانيا - فرنسا . ويكون معدل اقامتهم 15 يوما فتكون المقدرات الجمالية لاقامتهم على 25 د لليوم الواحد بالنسبة لتسعة بلدان 3500 دينار .

اما التنقل فتكون مقدراته نحو 3000 دينار فتكون الجملة في هذا الباب :

المهمات : --- --- --- --- --- 3500 د  
التنقل : --- --- --- --- --- 3000 د  
الجملة : --- --- --- --- 6500 د

## المصاريف الجميلة :

الباب الاول :	2500 د
الباب الثانى :	750 د
الباب الثالث :	10000 د
الباب الرابع :	6500 د

الجملة : 19750 د

## القائمون على المشروع :

- الشيخ محمد الشاذلي النيفر .
- الاستاذ المختار التليلى .
- الاستاذ عبد الله الاوصيف .
- الاستاذ حسين الدهماني .
- الاستاذ محمد بو الاجفان .
- الاستاذ الشريف الرحموني .
- الاستاذ محمد بن ابراهيم .
- الاستاذ فرج بن شعبان .
- الاستاذ صلاح الدين المستاوي .
- الاستاذ محي الدين قادي .

## المشروع الثانى :

الموضوع : اقتناء ميكروفيلمات من كتب ومخطوطات فى مواد اختصاص الكلية .

المنهجية : يقع الاتفاق ضمن جميع اقسام الكلية على قائمات كتب ومخطوطات مفقودة من مكتبة الكلية والمكتبات العمومية بتونس ، ويقع الاتصال بمراكز البحوث المماثلة فى الخارج لتبادل او شراء هذا الرصيد المطلوب من ميكروفيلمات الكتب والمخطوطات .

الاهداف : تزويد الكلية بما يعوزها من امهات المصادر والمراجع النادرة ليتمكن الباحثون من الاستفادة منها والقيام بأعمالهم العلمية



على الوجه الاكمل ، ليقع الاستغناء نسبيا عن الرحلات التي  
غايتها الاتصال بمخطوطات او مراجع فى الخارج .

**المراحل :** وضع قوائم الكتب والمخطوطات وذلك بالرجوع الى فهارس  
المكتبات العامة والخاصة فى مكتبات العالم الاسلامي واوروبا

ضبط اماكن وجود هذه الكتب والمخطوطات .

طبع قوائم للميكروفيلمات التي وقع الحصول عليها .

**الوسائل الضرورية لانجاز هذا المشروع :**

مهمات بالخارج : الى تركيا والسعودية ودمشق والمغرب مدة كل  
مهمة فى حدود 20 يوما ، التكاليف ( 2.000 د )

الميكروفيلمات : 7.000 د

شراء افلام للتحميض وورق حساس ومواد كيمياوية  
للتصوير ( 2.000 د )

**الفريق القائم على المشروع :**

د. محمد الحبيب الهيلة .

د. المنجي الكعبي .

د. عبد الحميد المنيف .

السيد محمد الصغير بن يوسف .

السيد علي بن سالم .

السيد عبد العزيز المجدوب .

د. محسن العابد .

د. عبد المجيد النجار .

## فهرس الجزء الاول

الصفحة

- الامام مالك ونظريته في تأصيل عمل أهل المدينة وترجيحه على  
الحديث الذي لا يصحبه عمل : للفيقه الرحالي الفاروقي 53
- المذهب المالكي مذهب المفاربة المفضل :  
للاستاذ الشيخ محمد المكي الناصري --- --- 67
- المذهب المالكي شعار من شعارات الدولة المغربية :  
للدكتور عبد الهادي التازي --- --- 87
- الفقه المالكي والوحدة المذهبية بين المغرب وصحرائه :  
للاستاذ عبد العزيز بنعبد الله --- --- 111
- الامام مالك واثره في القضايا التشريعية :  
للشيخ ابراهيم صالح بن يونس الحسيني --- --- 125
- قبس من تاريخ مالك رحمه الله :للاستاذ عبد السلام جبران المسفيوي 157
- اسباب انتشار المذهب المالكي واستمراره في المغرب :  
للدكتور عباس الجراري --- --- 169
- الامام مالك فقيها ومحدثا :للاستاذ الحاج مالك سي --- 201
- ذكرى الامام مالك بن انس امام الائمة : للاستاذ الشاعر الزيتوني 211
- علماء شنقيط والمذهب المالكي : للاستاذ محمد الكبير العلوي 225
- مالك محدث : للاستاذ ابراهيم بن الصديق --- 259
- نافع أستاذ مالك : د. التهامي الراجحي --- --- 275
- اثر الشخصية المغربية في فقه مالك : للاستاذ محمد الورياعلي 285
- سيرة الامام مالك مع الخلفاء : د. عبد السلام الادغيري --- 311

## فهرس الجزء الثاني

## الممنوحة

امام دار الهجرة ، نشأته مثابرته في طلب العلم :  
للاستاذ القاسم البيهقي --- 11  
حياة الامام مالك : للاستاذ ابو بكر حمود جومي 19  
دور المذهب المالكي في بناء الشخصية العربية الاسلامية لسكان  
افريقيا الشمالية وموريطانيا : للاستاذ ادريس الكتاني --- 35  
الجانب السياسي في حياة الامام مالك : للاستاذ عبد الرحمان الكتاني 53  
لمحة عن اصول فقه الامام مالك : د. محمد المختار ولد اباه --- 69  
شبهات حول الموطن وردها : للاستاذ محمد بن علوي مالكي 101  
اثر الامام مالك في تدعيم مكانة السنة النبوية في منهج الفقه العام :  
للكتور فاروق النبهان --- 161  
اصول مالك في الموطن : للاستاذ عبد الغفور الناصر --- 177  
الانتصار لمذهب مالك : د. عبد الكبير المدغري --- 191  
نظريات الامام مالك حول العقيدة والعبادات وكذلك حول المصالح  
التي لم يرد في نظيرها نص خاص : للاستاذ محمد الطنجي 203  
الامام مالك وكتابه الموطن : للاستاذ المهدي الوافي --- 215  
الاستدلال بعمل اهل المدينة عند الامام مالك وموقف الفقهاء منه :  
للاستاذ عمر الجيدي --- 239  
المصالح المرسله في المذهب المالكي وبقية المذاهب الاخرى :  
للاستاذ يوسف الكتاني --- 277  
المنهجية في مدرسة مالك بن انس وفي اصول مذهبه :  
للاستاذ عبد الكريم التواهي --- 291  
المنقشات --- 357  
التعقيبات --- 377  
التدخلات --- 387

## فهرس الجزء الثالث

### الصفحة

- عبد الملك بن حبيب السلمي رائد المدرسة المالكية :  
 9 ..... للاستاذ محمد يسف
- ابن ابي زيد القيرواني ورسائله : للاستاذ احمد سحنون --- 29
- تأثير القوانين المغربية بأقوال المذهب المالكي :  
 61 ..... للاستاذ شبينها حمداتي ماء العينين
- المذهب المالكي في الغرب الاسلامي : للدكتور محمد حجي --- 125
- البيئة وانرها في صياغة مذهبنا المالكي : للدكتور عبد الله العمراني 133
- نظرات في الفتيا وبعض اعلامها في المغرب : للاستاذ ج احد العدوي 165
- فتاوى النوازل في القضاء المالكي : للاستاذ ابراهيم اللفسي --- 177
- القانون المدني الفرنسي مأخوذ من مذهب الامام مالك :  
 193 ..... للاستاذ منهل الصديق العلوي
- الواقعية في مذهب الامام مالك : للاستاذ الحسن السائح --- 215
- القضاء المغربي وخواصه : للاستاذ عبد العزيز بنعبد الله 225
- خدمة المذهب المالكي في الصحراء المغربية :  
 259 ..... للاستاذ الجيلاني لعبدا السالمي
- آفاق فقه مالك عبر التاريخ : للاستاذ محمد صالح --- 303
- مع الامام مالك : للاستاذ الحاج احمد بنشقرون --- 321
- تقرير يتعلق بدراسة الفقه المالكي : للاستاذ الشاذلي النيفر --- 331